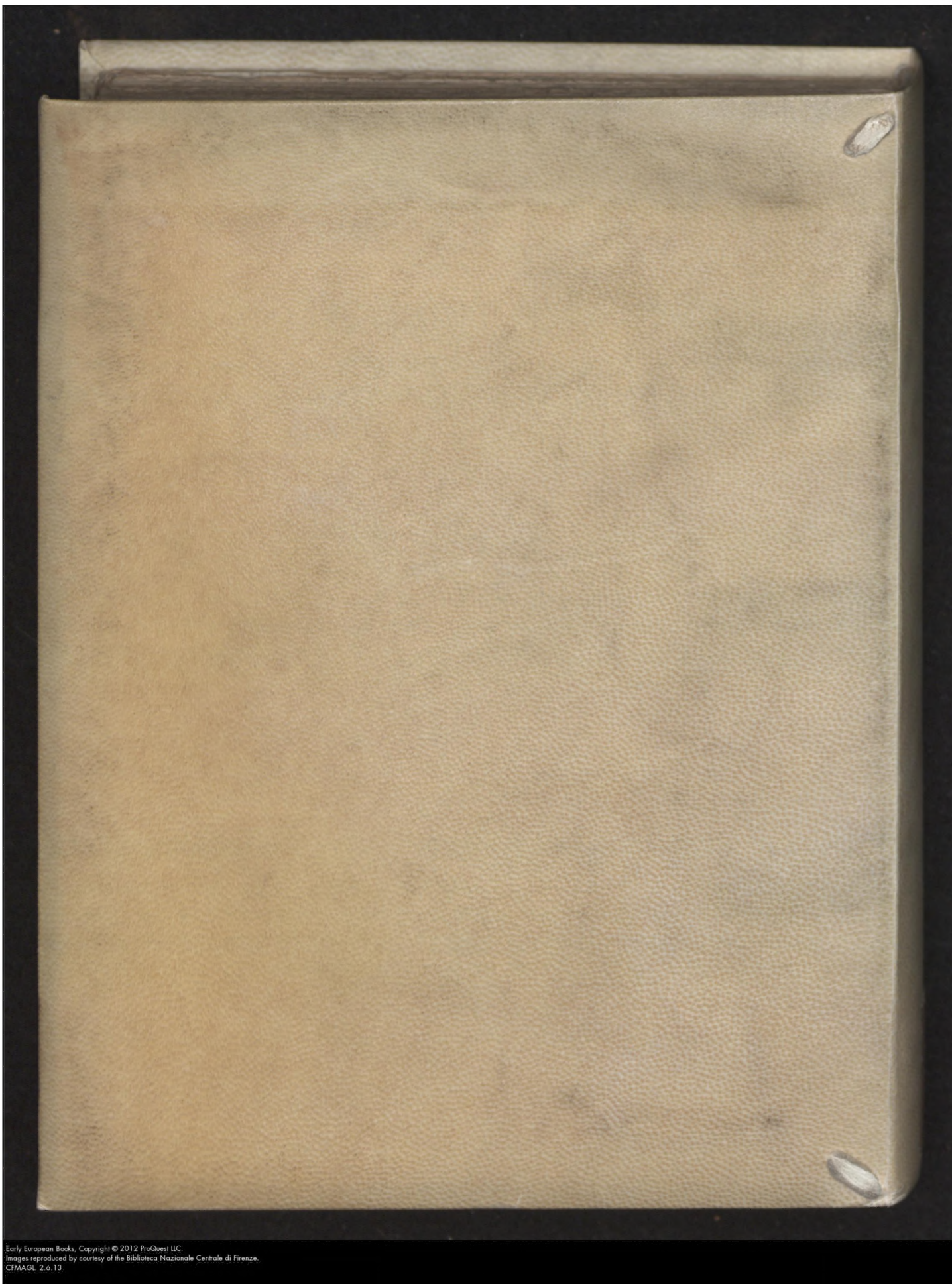


Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.  
CMAAGL 2/6/13







Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.  
CFMAGL 2.6.13





Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.  
CFMAGL 2.6.13

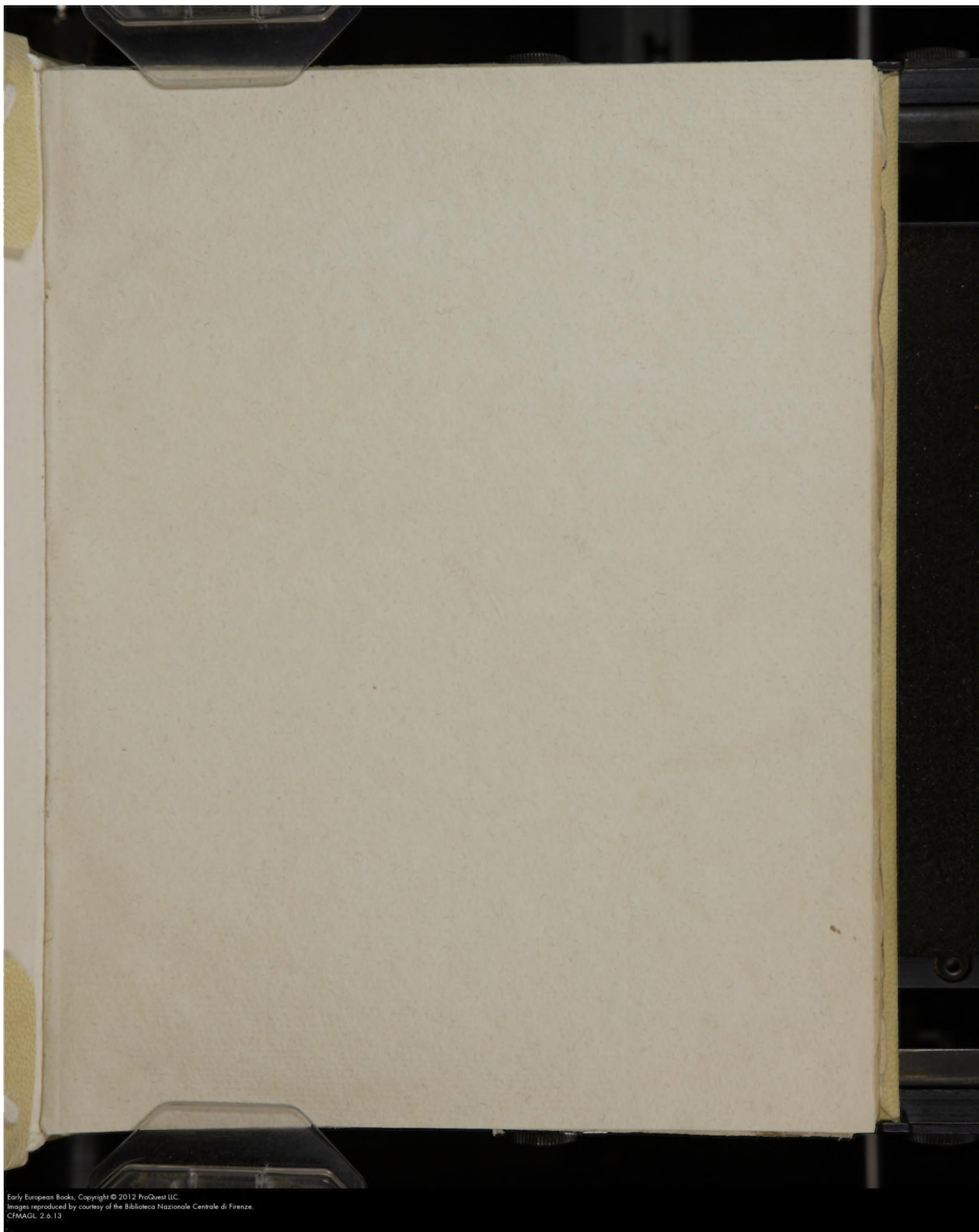


Early European Books. Copyright © 2012 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.  
CFMAGL 2.6.13



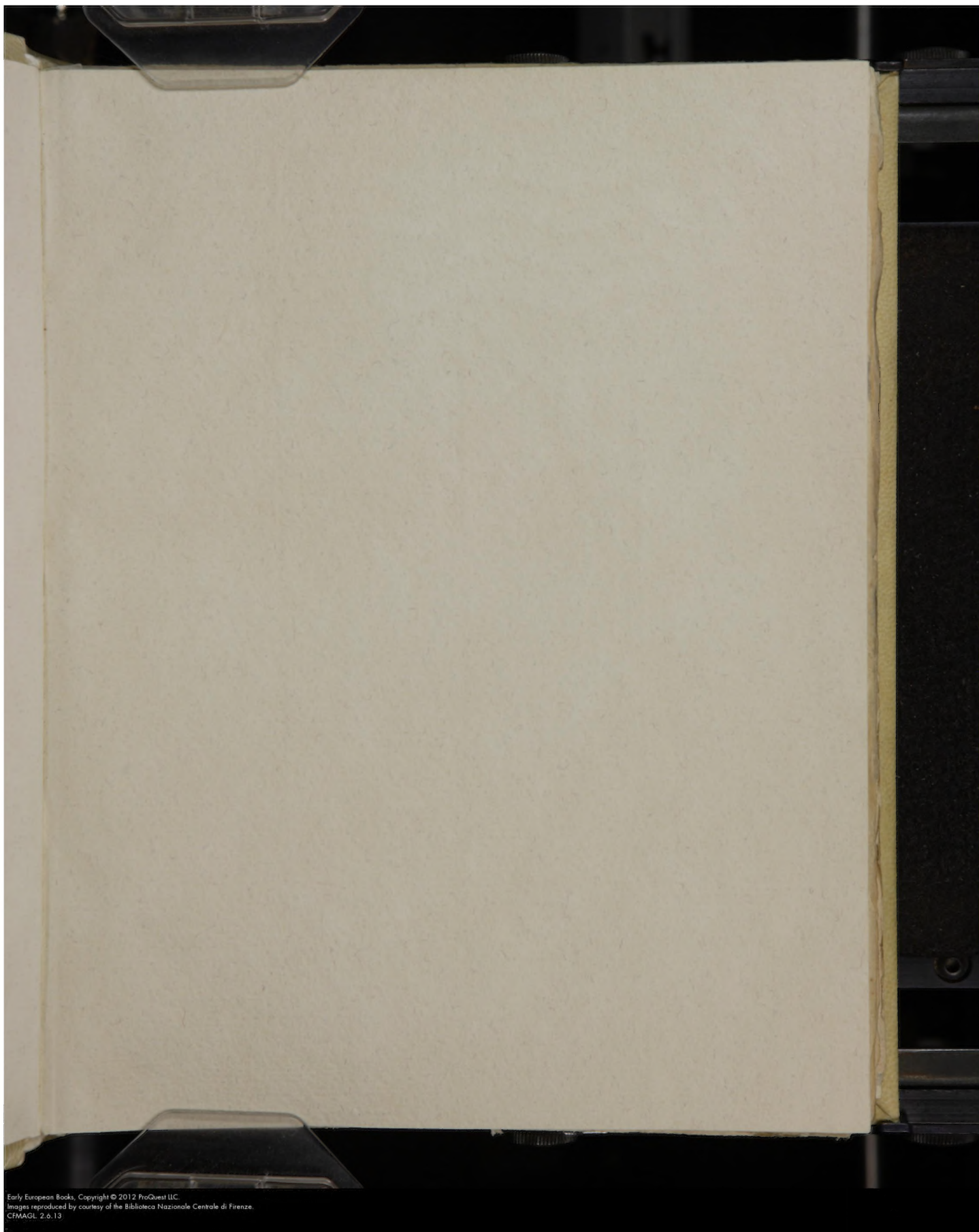








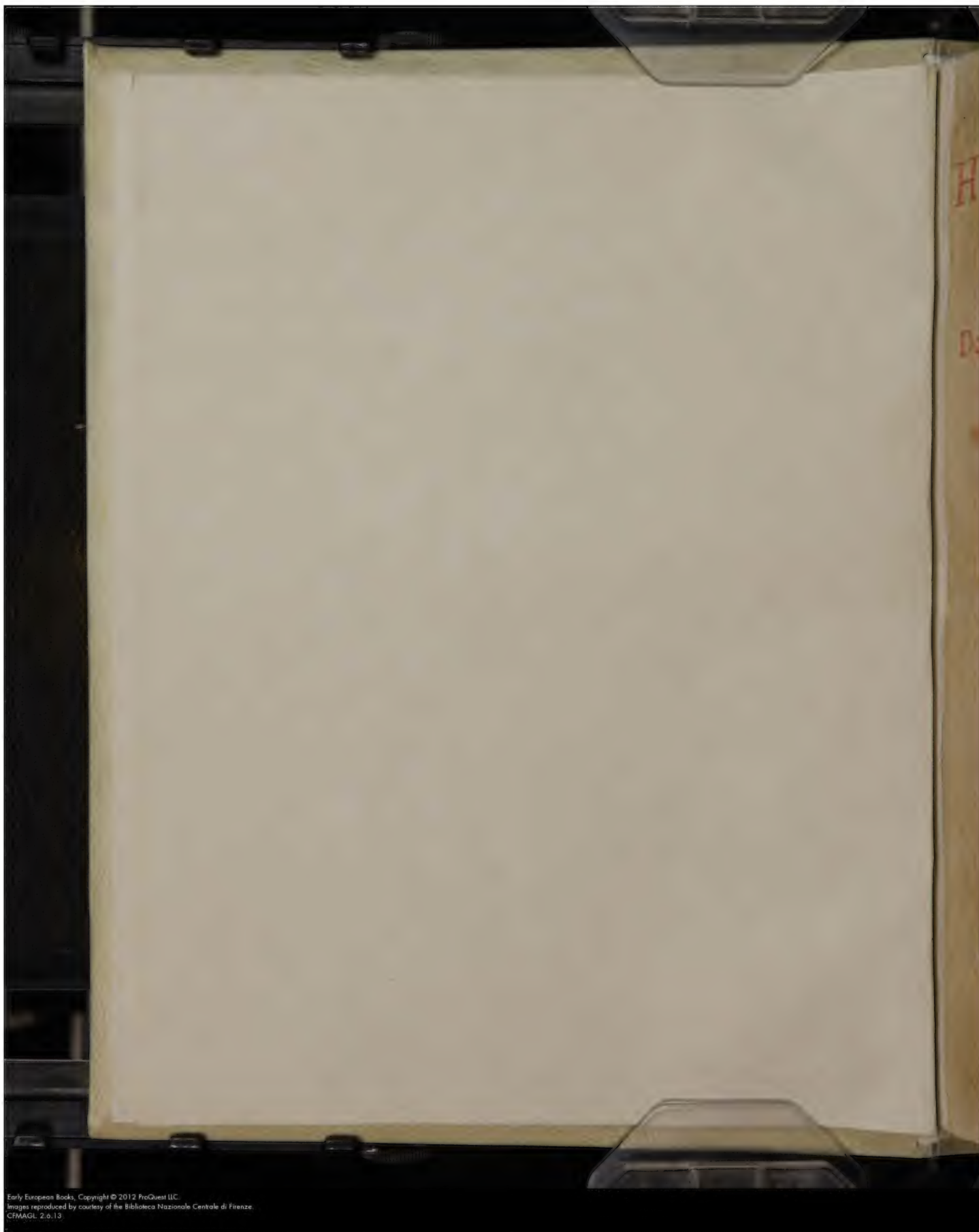
2.6.13













26-13  
D N.  
**HECT. FELICII,**  
**JURISCONSULTI ITA-**  
**LIA PRÆCLARISSIMI,**

*Tractatus desideratissimus*  
**De Communione seu Societate,**  
**Deque Lucro item ac Quæstu, Damno iti-**  
**dem ac Expensis,**

*Tractatus auctoris auctore ANGELO FELICIO Auditorio fijo J. L. et anti-*  
*doto publico juris factus.*

**OMNIBUS TUM IN SCHOLIS TUM IN FORO**  
*versantibus utilis ac necessarius.*

*Accessit demum Index rerum, verborum ac materiarum locupletissimus.*

*Nunc demum in lucem editus.*

*Curavit & addidit H. BOXELI J. G. Gorinchemi.*



**Ex Officinâ PAULI VINI, Bibliopolæ.**

**ANNO M. D. C. LXXI.**



partes  
lucina  
henda  
dus,  
empli  
se no  
& h  
Docu  
us, &  
ut cert  
accurat  
dum gr  
strum  
ipli di  
dum ad  
antur. C  
Gant. Sc  
Angula  
nes exat  
& cont



## AD LECTOREM.



Tres sunt innumeræ & facta hominum, ita universum jus longum & diffusum tot casibus scaturit & varietatibus, ut in immensum jam dudum protractum, interpretum ingenia variè exercuerit; adeò ut qui totum illud per omnes partes adstruendo & refutando aggressi sunt, aut sæpè hallucinati ut in tam vasto opere, aut memorià lapsi deprehendantur. Quoties legentibus occurrit, Bartolus, Baldus, Jason, Alexander &c. sibi contrarius. Quod exemplis ipsis confirmare non difficile foret, nisi rebus per se notis fidem velle adstruere, esset operam perdere. Quin & hoc vitio etiam hujus seculi scriptores laborare videas. Documento sit vel ipse Faber Jurisconsultorum Coryphæus, & alij quos enumerare nihil attinet. Hæc eò spectant ut certo certius credamus, eos qui omnia tractant non tam accuratè id facere, quàm qui singula vel partes. Nam dum grande & vastum opus moliuntur, & ingenium nostrum ut humanum & imbecille vix par sit tanto labori, ipsa diuturna attentione hebescit aut fatiscit: & ita fit ut dum ad finem properamus, singula ferè negligentius habeantur. Cum illis qui tanti corporis partem aliquam pertractant & vires & tempus suppetat, omissa omni testinatione, singula diligenter enucleandi, aliorum opiniones & rationes examinandi: undè omnibus circumstantijs similibus & contrarijs attentè perpenſis, meliorem & verioſem ſen-



tentiam expromere valent. Quin & mihi persapè contingit dùm clientibus consulo, ut opinioni & sententiæ in Academijs ut certæ à præceptoribus generaliter & inter cæteras traditæ aliquoties renuntiare necesse habuerim: dùm quæstionem attentius perpendo, & quidquid profundius à primo quòd ajunt ovo rem explicare queat. Nam ut visus variè distractus singula perfunctoriè cernit, sic & intellectus ad omnia intentus, minus perspicax in partibusprehenditur. Quare semper persuasum habui, illis præfertim qui suis clientibus de jure quotidie respondere solent, singulos singuli juris tractatus quam totos totius, uberio rem usum præstare. Et ut hosce discentibus, ita illos consulentibus magis accommodatos esse: ubi latius omnia & enucleatius invenire est, quæcunq; ad rem de qua disputatio instituta est quomodocunque pertinent. Inter eos autem qui juris particularis tractatus ediderunt, non minimæ autoritatis est auctor hic noster Hector Felicius. Qui sanè accuratissimè diligentissimèque omnium qui de societate libros conscripserunt, hanc materiam pertractat. Et dum aliorum opiniones diversè sentientium, ut illi mos est, ad amussim examinat ac firmis rationibus refutat, suamque firmioribus stabilire contendit; lectoris mentem adeò plane instruit, ut facile quæ sententia præponderet nullo labore dijudicare queat. Quin tam latè & undecunque conquisitis quæstionibus, ad hunc juris titulum quoquomodo spectantibus, hunc campum decurrit; ut vel curiosissimus nihil hîc desiderare, contrà abunde



de satisfactus autoris solertiam & diligentiam mirari de-  
beat. Quare cum denuò operâ & sumptibus Bibliopolæ  
nostri in lucem ederetur, notis illum quibusdam & addi-  
tionibus illustrare aggressus satis superque intellexi me la-  
bore multo ab ipso auctore sublevatum: qui dum messem  
hanc feliciter undecunque collegit, spicilegio vix locum  
fecit. Ideò cum notæ sint breviores & sparsim adjectæ,  
si quid desiderabitur, id ipse textus abundè suppleverit. De  
illarum autem utilitate aut necessitate lectoris esto judiciũ.  
Quem & scire velim, me ad eas conscribendas accessisse  
non tam quòd in hoc mustaceo laureolam mihi quæram:  
(neque enim tanti est) quàm ut petenti Bibliopolę hęc meã  
nec magni ingenii aut multi laboris opellâ, benignè sa-  
tisfacerem.

IL-

ILLUSTRISSIMO ET REVEREN-  
DISSIMO DOMINO  
JOANNI BAPTISTÆ MAMMI-  
ANO DE RUVERE, TERRÆ DU-  
rantis Abbati dignissimo,  
ANGELUS FELICIUS.

**P**atris mei de societate tractatum diversis prius in chartis  
sparsum, & à me in hanc, quam vides, formam reda-  
ctum, & duplici indice locupletatum, in lucem editurus,  
Præsul amplissime, tuo nomini dicare censui: tum ut me à parentis  
mei instituto erga familiæ tuæ observantiam non esse degenerem  
ostendam; tum etiam, ut mihi ad tui gratiam adipiscendam anhe-  
lanti tali medio aditus aperiatur. Accipe igitur, illustrissime Antistes,  
libenti animo hosce studiorum meorū flores, licet exiles: Si enim eos  
non despicias, ætate crescente, lucubrationum mearum etiam fructus  
degustabis. Vale, nostrorum temporum ornamentum: & quem-  
admodum virtutibus & dignitates prævenisti, & prudentia æta-  
tem superasti, ita faxit Deus, ut debita præmia meritis tuis respon-  
deant. Datum Forisempronii Kalendis Septembris. Anno 1606.

AD



AD ILLUSTRISSIMUM ET REVEREN-  
DISSIM. DOMIN.

JOANNEM BAPTISTAM MAMMIA-  
NUM, è RUVERE, SANCTI ANGELI CO-  
mitem, ac Durantis Abbatem Amplissimum,

IN  
EXCELLENTISSIMI DOMINI HECTORIS FELI-  
cii I. V. C. præclarissimum opus de societate Sebastiani Maccii Durantini,  
Philosophi, Theologi, ac I. V. D. Equitis & Comitis Palatini,

C A R M E N.

**M**aximus Astræa, felici ex arbore cretus  
Hector, magnanimo corde, & virtutibus Hector  
Maximus Astræa, studio, vigiliq; labore  
Pro sociis quondam primis sudavit ab annis,  
Tolleret ut liteis, rixasque & tetrica bella,  
Discordisque animos concordia pace ligaret.  
Angelus hæc juvenis virtute & grandibus ausis  
Haud patri absimilis, decoratus acumine mentis  
Egregio, jurisque simul sectator & aequi,  
Pollicenti curis formam collegit in unam,  
Atque laboravit paucis comprehendere multa,  
Ut labor & studium melius prodesset amicis,  
Mentibus, & legum secreta arcana paterent  
Quamquam autem haud veriti, toties quin talia mundus  
Excipiat dona, & referat pro munere grates:  
Attamen o Prasul, cui scripta Metaurus obumbrat  
Roboreis ramis & quercus glandibus aureis  
Condecorat mitram, & ventura in tempora profert.  
Ut libro accedat gravitas, fiatque perennis  
Gloria, & æternos vitam producat in annos.  
Et Pater & Natus devoto pectore sacrant  
Hoc tibi nobile opus, tua sunt hæc munera, quando  
Ingenium amborum, atque operis spectabile nomen  
Statque, caditque tuo vultu, & capit inde perennem,  
Aut vitam aut obitum, & penitus te inimitur uno.  
Tu potes & dedes tantarum assumere laudum

2116

Mite patrociniū, & tantis asserre salutem  
Perpetuam rebus, nomenque extendere in omnis  
Terrarum tractus, & tradere gentibus olim.  
In te etenim pietatis amor, probitasque, fidesque,  
Religio, cultusque sacer, verumque refulgent,  
Vt radios inter stellarum Solis imago;  
Iura autem & leges, quibus omnia nomina parent,  
Et Regum, atque Ducum divino in pectore condis,  
Inque tuos populos divulgas, nobile sanctæ  
Virtutis specimen, spectataque pondera rerum.  
Unde etiam quondam totus mirabiter orbis,  
Te unum præsignem sacrata in sede locatum,  
Reddenteque tuis populis cælestia jura,  
Et sceleri poenam, & justissima præmia sanctis  
Mentibus, & totum moderari legibus orbem.

Vive igitur felix, focusque hac excipe latus  
Iura addicta piis, generis restantia nomen,  
Virtutemque tui, & tam clavis consule rebus,  
Ut sit uterque diu, & te defensore per omnes  
Refulgentur terras, & eat sub Tartara livor,  
Livor edax, vivatque in secula virida virtus.

IN



IN TRACTATUM DE SOCIETATE RE-  
CENTER EDITUM AB EXCELLENTISSIMO

I. C. HECTORE FELICIO, Antonii Mariæ

Actii Thomæ filii I. C. Epigramma.

**D**um populos alii recta sub lance gubernant,  
Quos solvunt curis, Patria, resque, domus;  
Dum clamat assiduus strepitosum juxta tribunal  
Patronus, miseris litibus invigilans!

Dumque ignota aliis secreta latentia pandit

Parvo usu Mystes, celsus at ingenio!

O miram! numero rerum compendia solus

Fert hic, Cecropie magnus amore Dea.

Nam populos, lector, justa ut ratione gubernes,

Defendas causas, in cathedraque tones,

Omnigena sparsus doctrina, quæ urbibus apta est,

Hectoreus Felix te docet iste liber.

Ergo prisca suo quot grateis Papiniano,

Tot meritis debent secula nostra suis.

Ἐἰς τὸν αὐτὸν ὁ αὐτὸς Ἀκτίς.

Ἡρώων ὡς ἄλλοις ἔκτερος ὁ παιδαῖς  
Τόσων τῶν νομιζῶν βέλτερος ἔσθ' ὁ γέγονας.

\* \*

ELEN-

# ELENCHUS CAPITUM, ET EORUM,

QUÆ PRINCIPALITER QUOLIBET IN CAPITE

*Hujus tractatus Domini Hectoris Felicii IC<sup>ti</sup> de societate*

*continentur.*

**PROOEMIUM:** Agitur, quotuplex sit amicitia, quod societas sit amicitiae species. Quotuplex sit societas. De societatis significatione, & quare inventa fuerit, & ponitur ordo totius tractatus. fol. 1.

**CAPUT I.** Ponuntur plures societatis definitiones, & ostenditur, quæ differentia sit inter societatem, & cæteros contractus. fol. 8.

**II.** Declaratur, quæ sit causa efficiens, quæ materialis, quæ instrumentalis, quæ formalis, & quæ finalis ipsius societatis? Et quæ sint ejus substantialia, naturalia & accidentalia, & an pacto tolli seu alterari possint? Et ponuntur & examinantur sex pactorum species. fol. 10.

**III.** Agitur de causa efficiendi, nempe de personis, quæ possunt contrahere societatem: & primo agitur de Minoribus quatuordecim annis, & an societas cum eis contracta claudicare possit, & an eam contrahere possint, præcedente jussu testatoris, & quid sit agendum circa gesta à Minoribus, qui cum Minoribus commorantur, & bona communia administrant, & multa de negotiorum gestore explicantur. fol. 23.

**IV.** Tractatur de pupillo habente tutorem, an possit societatem contrahere cum tutore, seu cum uno ex tutoribus, altero authorante, & an tutore auctore eam contrahere possit cum extraneo, & an & quando requiratur Iudicis decretum? fol. 47.

**V.** Tractatur de majore quatuordecim, & minore viginti quinque annis, habente, vel non habente curatorem, an possit societatem contrahere, & quæ solemnitates requirantur, & de minore descripto in albo mercatorum, & de statuto disponente, quod ætas decem & octo annorum dicatur legitima, & de juramento, & de restitutione in integrum. fol. 58.

**VI.** Agitur de filiisfamilias, de servis, & de religiosis, qui societatem contrahere prohibentur ex defectu potestatis. Et an filiisfamilias inter se societatem possint contrahere; & an eam contrahere possint cum eorum patre, saltem super peculio castrensi, vel quasi, & super peculio adventitio, & qualiter quæ sita à filio dividantur cum patre, societate cessante? fol. 70.

**VII.** Enumerantur illi, qui contrahere non possunt societatem ex defectu naturalis sanitatis. fol. 78.

**VIII.** Enumerantur illi qui à lege societatem contrahere prohibentur. fol. 85.

**IX.** Agitur de causa materiali, & explicatur, super quibus rebus societas contrahi possit? qualiter æqualitas & inæqualitas circa res ipsas veniant considerandæ; & qualiter rerum possessio transferatur, & dominium inter socios communicetur? fol. 93.

**X.** De causa instrumentali tractatur, nempe de verbis & factis, quibus societas contracta probatur, & quibus verbis societas expressa omnium bonorum contrahatur, & explicantur actus, qui ad contrahendam bonorum omnium societatem necessarii sunt. fol. 106.

XI. Agi.



# ELENCHUS CAPITUM.

- XI. Agitur de societate particulari ad tale lucrum, & ad quæstum, qualiter contrahatur? Et quia sine communione societas contrahi non potest, enumerantur præsumptiones, ex quibus probatur communio & societas. fol. 118.
- XII. De causa formali tractatur, & quid sit lucrum, & quæ veniant luci appellatione, & quæ sint communicanda & conferenda in societate omnium bonorum. f. 127.
- XIII. Agitur de societate contracta ad quæstum, & quæ quæstus appellatione comprehendantur. fol. 137.
- XIII. Explicatur, an quæstus à socijs statim inter eos communia efficiantur? An à socio alteri socio quæstus actio sine cessione, saltem, si ad sit Notarii stipulatio, & juramentum, & subsequuta fuerit ratificatio? An socius à socio dicatur habere mandatum; & quo nomine socius, & cum quibus pecuniis contraxisse præsumatur? fol. 139.
- XV. Tractatur, qualiter divisio lucris & quæstus inter socios fieri debeat, & an, durante societate, ex ea quæstum extrahere liceat, & qualiter aequalitas in divisione quæstus sit determinanda, & an socio liceat augere capitale conventum, & si fuit augmentum, quid sit agendum circa quæstum, ex tali augmento obventum? fol. 159.
- XVI. Explicatur, socio ex ejus capitali lucrum percipere non licere, nisi ejus periculum sustineat, & quid si pereat pecunia posita ante operas exhibitas, an domino pereat? fol. 180.
- XVII. Tractatur de sociorum conventionione super quæstu dividendo, & an certa quæstus taxatio fieri possit, & an possit quæstus divisio committi arbitrio tertii, & arbitrio unius ex socijs, & quid sit agendum, si inique arbitrati fuerint? fol. 184.
- XVIII. Examinatur, an valeat pactum, quod capitale sit saluum, & non sit suppositum periculo, & inde lucrum percipiatur? fol. 192.
- XIX. Agitur, an fieri possit, mediante recompensatione, sive per contractum emptionis, sive per contractum assecurationis, quod unus ex socijs sustineat in totum, vel in parte periculum capitalis alterius socii? fol. 209.
- XX. Ponitur, quod socius teneatur de damnis societati ejus dolo obventis, & agitur de juramento, quod contra socium dolum præstatur, & an dolus futurus remitti possit? f. 220.
- XXI. Dicitur socium teneri de lata culpa & levi, & aliquando de levissima, & an culpa remitti possit, & an heres socii etiam de culpa teneatur, & qualiter culpa probetur? fol. 228.
- XXII. Ponuntur causæ, ex quibus socius se à culpa excusare possit, & an inter socios, qui sunt in pari culpa, admittatur compensatio? fol. 248.
- XXIII. Tractatur, quæ sint reducenda & probanda ad hoc, ut culpa noceat, & quando dicatur ordinata ad casum? fol. 252.
- XXIV. Agitur, quid sit interesse, quod duplex sit, ad quod interesse socius teneatur, & quomodo probetur? &c. fol. 257.
- XXV. Tractatur de casibus fortuitis, & quæ sint probanda à socio pro se casum fortuitum allegante, & quæ probationes requirantur? fol. 275.
- XXVI. Dicitur, expensas omnes de communi fieri debere in societate omnium bonorum, & examinatur, an dos filie unius ex socijs de communi sit solvenda? fol. 285.
- XXVII. Agi-



## ELENCHUS CAPITUM.

- XXVII. Agitur de expensis & damnis in societate ad quaestum obvenientibus, absque dolo & culpa, & de expensis in re communi faciendis, & quid si socii discordant? fol. 298.
- XXVIII. Tractatur de causa finali, an socius à socio dicatur habere mandatum, an socius possit re communi uti extra usum destinatum, & quid si socii discordant in re communi utenda ad usum destinatum? fol. 313.
- XXIX. Agitur de accidentalibus societatis, nempe de poena, & an possit excedere verum interesse? &c. De juramento, & an, eo stante, mora purgari possit; Et de fideiussoribus, & de instrumento, quod super ipso societatis contractu confici solet. fol. 328.
- XXX. Tractatur de obligationibus sociorum cum extraneis, de institore, & de contractibus ab eo gestis, & quando unus ex sociis à cæteris praepositus institor dicatur, & an socii obligentur in solidum, sive pro parte, quam quisque habet in societate, & qualiter obligati conveniantur? fol. 348.
- XXXI. Agitur de obligationibus & actionibus inter ipsos socios, quod socius teneatur solummodo, in quantum facere possit, & quando perdat hoc beneficium, & de executione instrumenti societatis, & qualiter impediri possit? fol. 362.
- XXXII. Ponitur, qualiter morte naturali societas dissolvatur, & quae sit ratio, quod non transeat ad heredes, & an pacto fieri possit, quod ad heredes transeat, maxime adhibito juramento, & quid facere possit & debeat heres socii defuncti? fol. 377.
- XXXIII. Traditur, quod morte civili solvatur societas, nempe capitis diminutione maxima & media. Et an solvatur ex communicatione, & per ingressum religionis? fol. 388.
- XXXIV. Declaratur, qualiter resolvatur societas, nempe re extincta, & si res sit exempta à commercio nostro, & obveniente egestate, decoctione, cessione bonorum facta, & publicatione bonorum secuta. fol. 390.
- XXXV. Declaratur, qualiter voluntate societas dissolvatur, nempe tacite actus faciendo dissociativos, & expresse facta renunciatione, & quomodo, & de quo tempore renunciatio fieri debeat? fol. 398.
- XXXVI. Declaratur, qualiter solvatur societas, interposita stipulatione animo novandi, & agendo contra socium, sive contra alium à socio delegatum? fol. 405.
- XXXVII. Tractatur de ratione reddenda à sociis, & an ratio reddenda remitti possit, & quibus verbis? &c. fol. 407.
- XXXVIII. Tractatur, quo in loco rationes à socio sint reddendae, & quatuor necessaria examinantur? Et agitur de fide adhibenda libris sociorum, de calculatoribus, & an ratio semel reddita iterum reddi debeat, & quando perperam & dolose reddita dicatur? fol. 425.
- XXXIX. Agitur de divisione rerum communium, qualiter sit facienda, sive res sint corporales, sive incorporeales? fol. 444.
- XL. Agitur, an divisio facta dolose ex falsa causa, & per errorem, retractari debeat, & si adsit laesio, non in dimidia, sed in sexta parte; & an & quando in ea locum habeat evictio; & penes quem libri, & signum societatis, divisione facta, remanere debeant? fol. 466.
- XLI. Tractatur de societatis renovatione, qualiter facta probetur, tacite & expresse; & an omnia comprehensa in prima conventionem, in renovatione repetita dicantur? fol. 480.

TRACTA.



TRACTATUS DE SOCIETATE DN. HECTORIS  
FELICII, V.I.D. AC IC. CLARISS.  
PRACTICABILIS.

Prooemium & divisio totius Tractatus.

SUMMARIA.

- 1 Universalia prius, deinde particularia sunt tractanda.
- 2 Amicitia tres sunt species: naturalis, hospitalis, & civilis.
- 3 Amicitia naturalis tres habet species: Pietatem, Indulgentiam, Neceſſitudinem.
- 4 Pietas quid ſit. & num. 6. ex Cicerone.
- 5 Homo diverſimode de aliis debitor efficitur.
- 7 Indulgentia quid ſit.
- 8 Amoris paterni ardor eſt inextimabilis.
- 9 Amicus melior quam pater non reperitur.
- 10 Amoris parentum in filios cauſa.
- 11 Amor parentum erga filios major, quam ſit filiorum erga parentes, & qua ſit ratio.
- 12 Neceſſitudo quid ſit.
- 13 Donatio preſumitur inter conjunctos.
- 14 Hospitalitas quid ſit.
- 15 Hospitalitate conſiderata ſucceſſio deſerebatur.
- 16 Amicitia civilis tres habet ſpecies.
- 17 Homo natura animal ſociale.
- 18 Virtus conciliat amicitias.
- 19 Amicorum omnia ſunt communia.
- 20 Societas eſt ſpecies amicitia.
- 21 Pronomina, meum, & tuum, à Satana inventa denotantia mundum.
- 22 Societas quare inventa.
- 23 Societatis ſignificatio qua comprehendat.
- 24 Maritus & uxor dicuntur ſocii.

# P R O O E M I U M.

2

25 Maritus & uxor dicuntur consortes, quia hoc nomine socii nuncupantur.

26 Pater & filia in actione dotali dicuntur socii.

27 Socii dicuntur insimul militantes, & hereditas ab uno alteri relicta facit peculium castrense.

28 Socii dicuntur, qui rem communem habent.

Societas alia incidens, alia conventionalis. ibid. ex gloss.

29 Socii dicuntur illi, qui insimul junguntur delectationis causa.

30 Socii ad malum impropiissime socii nuncupantur.

31 Malus quis presumitur ratione male societatis, juxta proverbium Florentinum.

32 Collegium dicitur societas.

33 Societas alia collegiata, alia singulorum.

34 Societas singulorum qua fit.

35 Societatis appellatione qua veniat in dubio.

36 Ordo totius tractatus.

**Q**uoniam sermones nostri clariores verioresque redduntur, cum universalibus. & prius cognitis ad particularia descendimus, ut per Arist. in lib. 1. phys. & per Jureconsultos in l. 1. ff. de just. & jur. & in l. 1. ff. si cert. pet. & in l. 1. ff. de testam. & in §. his itaque. Inst. de just. & jure. & in multis aliis locis; Ideo prius in universali ad contractum societatis, de quo acturi sumus, considerandum est, tres & reperiri amicitiae species; una dicitur naturalis, secunda hospitalis, tertia civilis. Et & naturalis amicitia tres similiter habet species, quarum prima appellatur Pietas, secunda Indulgentia, tertia Necessitudo. Pietas & est justus cultus & reverentia, qua Deum, patriam, parentes, & omnes alios majores secundum eorum diversam excellentiam prosequimur. Homo & enim efficitur diversimode de aliis debitor secundum eorum diversam excellentiam, ob diversa beneficia ab eis suscepta. In omnibus autem Deus summum locum obtinet, quia excellentissimus est, & est essendi & gubernationis primum principium. Secundario vero nostri esse, & gubernationis principium sunt parentes, & patria, à quibus, & in qua nati & enutriti sumus, ita tradit S. Thom. 2. 2. q. 101. art. 11. & Cic. lib. 2. de Invent. dicit, quod & Pietas est, per quam sanguine junctis patriæque benevolis officium & diligens tribuitur cultus, & in Orat. pro domo sua. Nec est ulla erga Deos pietas, nisi honesta de numine eorum ac mente opinio, & in Somnio Scipionis: Cole pietatem, quæ cum sit magna in parentibus & propinquis, tamen in patria maxima est.

Indulgentia & secunda amicitiae species est amor erga filios & descendentes, omnesque alios inferiores, & ita quod Indulgentia sit jus, quo superior uti potest: inferior vero non possit petere, tradit glossa in cap. interfectores. 33. q. 2. & in.



indulgentia utitur Princeps, quando suorum subditorum delicta remittit, *l. cum indulgentia. C. de sent. pass. §. 1. Instit. quib. mod. jus patr. potest. solu. l. si quis filio. §. penult. ff. de injusto rupto & irrito testam.* Et de patre dici solet, quod filius ejus nimia indulgentia depravetur, & dixit Bald. *in l. precibus col. 6. vers. verum dixi. C. de impub. & alius substit.* ardorem & amoris paterni inæstimabilem esse. Et quod  
 & nullus melior amicus reperiatur quam pater, habetur *in l. quidam cum filiis. & ibi*  
*Dd. ff. de hered. instit.* & & hujus amoris & indulgentiæ parentum in filios causam  
 esse dicit Arist. *lib. 8. Ethicor.* quia quiddam suum sunt, & dicit, quod & major est  
 amor parentum erga filios, quam filiorum erga parentes, quia magis sciunt pa-  
 rentes, quos generarunt, quam sciant filii ipsi, qui geniti sunt: vel quia major  
 est propinquitas generantis ad generatum, quam e contra. Necessitud. & tertia  
 species est Charitas seu amor erga illos, qui nostro sunt de sanguine, & de fami-  
 lia, de qua Cic. *in lib. 1. Offic. ait: Sanguinis conjunctio & benevolentia devincit chari-*  
*tate homines, deinde subjungit: Arctior vero colligatio est societatis propinquorum.* Hinc  
 & videmus hac conjunctionis affectione & charitate considerata, aliqua donata  
 præsumi, quæ alias donata non dicerentur, *l. si patrono. C. de negot. gest. l. Procula.*  
*ff. de probat. l. si servus communis ff. de donat. inter vir. & uxor.* Secunda & principalis  
 amicitiae species, quæ dicitur Hospitalis, est illa, qua utimur in recipiendo ad-  
 venas & peregrinos in domibus nostris, benigne cum eis agendo, & commoda  
 nostra pro eorum utilitate in commune redigendo, de qua habentur hujusmodi  
 verba apud Cic. *lib. 2. Offic.* Recte enim à Theopraсто est laudata Hospitalitas:  
 est enim valde decorum, (ut mihi videtur) patere domos hominum illustrium il-  
 lustribus hospitibus, idque etiam Reipublicæ est ornamento, homines externos  
 hoc liberalitatis genere in urbe nostra non egere, est etiam vehementer utile iis,  
 qui honeste posse multa volunt, per hospites apud externos populos valere opibus  
 & gratia. Et olim hospitalitatis benignitate considerata, jus succedendi ac-  
 quirebatur, Glossa *in l. nutritoribus. C. comm. de success.* Quod tamen, quia forsan  
 benignitas hospitandi in malitiam fuit conversa, correctum reperitur à Ferdinan-  
 do Imperatore, ut habetur *in extravag. de statut. & consuet. posita sub tit. Com. de*  
*succession.* Tertia amicitiae species & appellata civilis tres similiter habet species.  
 Prima est, qua homines cujuslibet Civitatis insimul junguntur, de qua Cic. *lib.*  
*1. Offic. dicit: Multa sunt civibus inter se communia, forum, fana, portiones, via, leges,*  
*jura, judicia, suffragia, consuetudines, præterea & familiaritates.* Idem habetur *in*  
*§. jus civile. Instit. de jure natur. gent. & civil. & in §. universitatis. Instit. de rer. divis.*  
 Homo enim est omni ape, omnique animanti gregali civilius, & & est natura ipsa  
 sociale animal, longe magis quam apes, formicæ, grues, & hujusmodi genera,  
 quæ gregatim aluntur, gregatimque se tuentur. At cum Deus per naturam de-  
 derit rebus singulis facultatem se conservandi, suisque resistendi contrariis, quan-



- tum ad incolumitatem salutis, nec homines facultatem hanc dispersi assequi potuissent, ideoque instinctus eisdem adiectus est gregatim vivendi, societatemque civilem constituendi, ut adunati aliis sufficerent, victumque facilius plures quam singuli compararent, tutiusque ab incurfu ferarum & hostium degerent, ita post Arist. lib. 1. *Politic.* tradit Couar. in cap. 1. *pract. quest. sub n. 2.* S. Thom. in lib. 4. *de regim. princip.* dicit, quod Civitas est hominum multitudo, societatis vinculo colligata, quæ virtute vera redditur beata. Bertaz. in tract. *de claus. gl. 24. claus. 20.*
- 18 † amicitia species est, quæ à virtute proficiscitur, & est rara, quia rara est virtus, de ea ita tradit Cic. in lib. *de Amicit.* Virtus conciliat & conservat amicitias, in ea est enim convenientia rerum, in ea stabilitas, in ea constantia, quæ cum se extulit, & ostendit lumen suum, & idem aspexit agnovitque in alio, ad id se admovet, vicissimque accipit illud, quod in altero est, ex quo eorum exardescit sive
- 19 amor, sive amicitia, & de ista præcipue, & merito dicitur, *Amicorum † omnia esse*
- 20 *communia, c. dilectissim. 12. q. 1.* Altera, nempe † tertia & ultima amicitia species est illa, qua homines inter ipsos causa utilitatis utuntur, quæ proprie Societas seu societatis contractus nuncupatur, & de jure gentium, ut emptio & locatio, & cæteri similes contractus, inventa fuit, l. *ex hoc jure. ff. de just. & jur.* Postquam
- 21 † enim per imposturam Satanæ excrecente hominum malitia, inventa fuerunt pronomina illa, *meum*, & *tuum*, demonstrantia mundum, ut habetur in d. c. *dilectissimus, & ibi gloss. in ver. omnium.* quemadmodum cæteri contractus inventi fuerunt causa utilitatis, seu necessitatis, ita † homines attendentes, quod ultra ea, quæ aliquo modo restabant communia, aliquando utilitas & lucrum suadebant, bonum esse, & expedire proprias res & labores in totum, vel pro parte, in commune ponere, ideo sub diversis modis & foris communionem in propriis rebus & laboribus inducere cœperunt, & societatis contractum introduxerunt. Papiens. in forma libelli, in act. *pro soc. in princip.* & de hoc contractu habemus *tot. tit. ff. & C. pro socio.* & de eo multa scripsit Angel. de Perigl. in tractat. *de Societat.* & Petr. de Ubald. in tract. *de duob. fratrib. & noviss. quidam.* Modernus Fanensis in tract. *de Societ. officior.* post hæc scripta visus. De hac societate & societatis contractu in præsentī tractatu acturi sumus, sed (ni fallor) magis plene, & magis distincte, quam fecerunt auctores præfati. Etiam in universali circa societatem considerandum est, quod † ipsius significatio comprehendit cujuslibet rei sive intellectualis, sive corporalis participationem, communionem, comitatum & commercium. Hinc † videmus, quod maritus & uxor propter communionem animorum & corporum socii nuncupantur. Bart. in l. *divortio. §. interdum. num. 3. & 4. ff. solut. matrim.* Bald. in l. *nullam. n. 4. C. de jure dot.* Alex. in cons. 133. lib. 4. Couar. super 4. *decret. p. 2. 6. 7. §. 1. n. 5. & §. 5. sub n. 20.* & habetur in Genesi
- 25 c. 3. ibi: *Mulier quam dedisti mihi sociam.* Et † quod maritus & mulier appellentur

con-



confortes, quia hoc nomine socii nuncupantur, tradunt Bald. & Salicet. *in l. du-*  
*dum. Cod. de contrah. empt.* Gozadin. *in conf. 79. in princip.* Menoch. *in conf. 122.*  
*num. 13. libr. 2.* Et pater & filia socii nuncupantur ratione communionis, quam 26  
 habent in actione de dote, *l. qui hominem. § si gener. ff. soluto matrim.* Et com- 27  
 munio laborum & militiæ inter fratres in simul militantes, quod dicatur societas,  
 & isti socii nuncupentur, & faciat ista societas, si unus alterum heredem relin-  
 quat, quod illa hereditas inter peculium castrense computetur, est text. *in l. cum*  
*allegas. & ibi Dd. C. de castr. pecul. milit. lib. 12.* Et si in alicujus rei communio- 28  
 nem incidimus, vel factio hominis, vel factio naturæ, quod communio ista dica-  
 tur societas, & socii dicantur, qui talem habent rem inter se communem, est  
 text. *in l. ad officium. C. comm. divid. & in l. fin. ff. pro soc. & in §. etiam si tutor. Inst. de*  
*oblig. quæ ex quasi contract. nasc. & habetur quasi toto tit. ff. & C. commun. divid.* Et  
 quod alia sit societas incidens, alia conventionalis, ponit gloss. *in l. 4. & in l. ut*  
*sit. ff. pro soc. Jas. in l. si unus in princip. ff. de pact. Rimin. in l. 1. n. 12. C. qui testam. fac.*  
*poss. Cephal. præceptor meus eruditiss. in conf. 340. n. 6. lib. 6. Menoch. conf. 46. n. 5.*  
*lib. 1.* Et similiter si plures junguntur boni delectabilis ratione, quod dicantur 29  
 socii, & dicatur inter eos esse quædam societas, ponit Bald. *in rubr. C. pro soc.* qui  
 dat exemplum in societatibus, quæ fiunt Perusii in festo S. Herculani, quæ con-  
 tinent delectationem & recreationem civium. Et licet illis, qui ad malum per- 30  
 agendum coadunantur, sociorum & societatis nomen minime conveniat, quia  
 delictorum turpis atque infida communio est, *l. quod autem. ff. pro soc. Pract. Pap.*  
*in form. libel. in act. pro. soc. num. 6.* ubi dicit, quod inter istos esse præda dividi  
 debet: cum nulla actio detur. Bald. *in conf. 65. lib. 5. & in rub. C. pro soc. num. 6.* ubi  
 dicit, quod istud nomen debet esse ad bonum finem, & dat exemplum de societa-  
 tibus prædonum, qui tempore suo vexabant Italiam, & dicit, quod habent illi-  
 cita nomina, & illicita facta, & quod istarum societatum finis est scelerata libido  
 jurandi, terras occupandi, lites seminandi, & quod ista omnia sunt contra natu-  
 ram, & dicit, quod isti socii incidunt in crimen læsæ Majestatis. Ponit etiam ex-  
 emplum in ligis, & dicit: In Civitates, quæ non habent aliquid commune, invi-  
 cem faciunt ligas, contra superiorem non valent, & de hujusmodi ligis quando  
 valeant sive de jure, sive de consuetudine, habetur per eundem Bald. *in c. unico.*  
*§. conventicula. de pace juram. firm. & per Bart. in l. si. col. 2. vers. permittere. ff. de col-*  
*leg. illicit. & per Card. Zabarell. in Clem. 2. n. 2. de sent. & re judic. licet, inquam,*  
 istis sociorum nomen non conveniat, nihilominus & ipsi socii nuncupantur, *l. si*  
*filium. C. de liber. causa. c. 1. de confess. & habetur passim apud omnes criminales cau-*  
 sas tractantes in materia sociorum ejusdem delicti. Et juxta proverbium Flo- 31  
 rentinum dicitur etiam, quod ratione malæ societatis quis præsumitur malus,  
 Bald. *in l. eum qui. n. 1. C. de Episc. & Cleric.* Et non solum hi, qui boni delectabilis



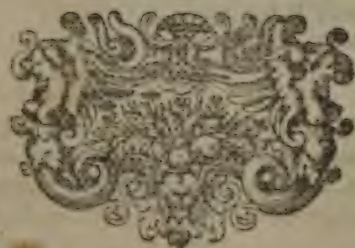
occasione junguntur, hoc nomine nuncupantur, ut dixi supra, sed etiam si jun-  
 guntur boni honesti causa, focii dicuntur, ut per Bald. *in d. rubr. C. pro soc. n. 6.*  
 qui dat exemplum in societate iuventium oppressos, pupillos, viduas, & mise-  
 32 rabiles personas. Et si plures faciant Collegium, sive temporale, sive spiritua-  
 33 le, quod dicantur focii, & dicatur societas, & sic distinguatur, quod si alia sit so-  
 cietas collegiata, alia vero singulorum, & societas collegiata sit, quando plures  
 legitime vel superiores auctoritate congregantur, habetur *in l. 1. ff. quod cuiusque*  
*univer. nom.* & per Bart. *in rubr. ff. de colleg. illicit.* Et per gl. & Innoc. *in c. delicta. de*  
 34 *excess. pral. Bal. in d. rub. C. pro soc. n. 2.* et quod si singulorum societas sit, quan-  
 do ordinatur ad bonum, seu utile acquisitivum, & ista sit, ex qua datur obligatio,  
 & actio pro focio, de qua modo acturi sumus, tradit idem Bald. *in d. rubr. 7.* &  
 35 quod si societatis appellatione in dubio sit intelligendum de contractu isto societa-  
 tis, ex qua datur obligatio & actio, tradit idem Bald. *in l. si convenerit. in fine. in*  
*lect. antiq. ff. pro soc.* Et ista de nomine societatis, & ejus significatu in universali  
 36 actione acturi sumus, & tractatus omnis hoc ordine distinguetur. Primo si videbi-  
 mus, quid sit societas. Deinde de causis introducendis societatem, & de ejus  
 substantialibus, accidentalibus & naturalibus. Postmodum in specie de causa ef-  
 ficienti tractabimus, & demonstrabitur, qui possint contrahere societatem. Deinde  
 de causa materiali subsequetur, & agetur de consensu, & de rebus, quæ intervenire  
 possunt in societate, & qualiter inter se res possint secundum earum proportionem  
 considerentur, & de earum possessionis acquisitione, & dominii communicatio-  
 ne. Postmodum agetur de causa instrumentali, & qualiter societas expresse, &  
 qualiter tacite contrahatur. Demum dicemus de causa formali, & quod socie-  
 tas alia est ad lucrum, alia ad questum, & quid sit lucrum, & quæ lucra, & pro  
 qua parte veniant communicanda. Et quid sit questus, & qui questus, & pro  
 qua parte veniant communicandi. Et agemus de damnis, expensis, & de dolo,  
 & de culpa, & de casibus fortuitis, & demum agemus de causa finali. Postea  
 de ejus accidentalibus, & deinde de obligatione, & actione provenienti ex so-  
 cietate. Insuper videbimus, qualiter societas finiatur. Quis & qualiter ratio-  
 nem reddere teneatur, & de rerum societatis divisione. Et ultimo loco tracta-  
 bimus de sociatis renovatione, & multa alia quotidie in practica evenientia cu-  
 mulabimus. Rogo lectorem, ut bono & sincero animo omnia legat, & con-  
 sideret, ubi erratum erit, corrigat ea, quæ Christianos viros decet, charitate,  
 & sua opera diligentius edere ediscat, & ubi utilitatem reperiet, non mihi, sed  
 Deo Opt. Max. gratias agat, omnium rerum creatori, qui semper nos adjuvet,  
 & ad cœlestia regna fruenda producat.



## A D P R O O E M I U M.

N. 9. Hinc optimè Hebræis pater dicitur *Ab*, & Syris *Abba*, à radice Hebræâ *Abbah*, quod est, voluit, acquievit: & sic nomen ipsum denotat propensam patrum voluntatem in liberos; quasi benè iis velint à natura, & super eo suaviter acquiescant. Hinc abbas, *een* *Abt.* Notatu dignissimum est, pleraque verba Hebraica naturam rei significatæ ipsa suâ etymologiâ designare: quorum exempla hic proferre foret aprofdionylon, nam & Græca nostri respuunt.

N. 15. Hospitalitatem quasi speciem societatis considerat hic auctor. Et sanè hospites antiquitus plerùmque bona peregrinorum apud se divertentium sibi tanquam hæredibus adrogabant, sed malo more: cui obviàm it Imperator, non Ferdinandus, sed Fredericus secundus, *per authenticam omnes peregrini Cod. 6. 59.* Romanorum imperator electus anno Christi salvatoris nostri 1212. Hujus varias Authenticas Codici inseruit Ingerius, quem & ejusdem volunt jussu novellarum omnium constitutionum argumenta collegisse, & singula sub nomine Authenticæ Codici intexuisse: at quàm benè aut malè, eleganter docet Wissenbach litterator & jurisconsultus insignis, in *Sylloge errorum Ingerianorum*.



TRAC-

TRACTATUS DE  
TRACTATUS DE SOCIETATE

CAPUT I.

*Quid sit Societas.*

SUMMARIA.

- 1 Diffinitio premittenda.
- 2 Diffinitiones plures societatis.
- 3 Diffinitio rei substantiam demonstrat.
- 4 Diffinitio societatis secundum auctorem.
- 5 Conventio est genus, contractus species ipsius, & genus societatis.
- 6 Consensu perficitur societas tacite & expresse & n. 7.
- 8 Res aut opera, aut industria ponitur in societate.
- 9 Consensu sine re posse contrahi societatem qualiter intelligatur.
- 10 Communio necessario requiritur in societate.
- 11 Differentia quæ sit inter societatem & ceteros contractus, qui consensu perficiuntur.

1 **A** Diffinitione tñ in quolibet tractatu incipiendum est, ut cognoscatur, quid sit illud, de quo disputatur, ut per Cic. lib. 1. Offic. & ab Imperatore fuit observatum in tit. de just. & jure. & in tit. de iure nat. gent. & civili. & in tit. de rerum division. & à iureconsultis sexcentis in locis. Multæ t̄ quidem dantur Societatis diffinitiones. Aliqui dicunt, quod Societas est contractus, qui ex duorum vel plurium consensu perficitur, communionem inducens inter eos. Vel quod est communio pro indiviso, consensu contracta. Vel quod est communionis consensio inter aliquos. Vel quod est damni & lucri ex consensu facta connexio honesta & iusta. Has diffinitiones ponit Iacob. Cujac. in suis paratit. in tit. ff. pro socio. Et quod sit participatio lucri & damni, & participare idem sit, quod focium esse, tradit Rota Senens. decis. 46. num. 1. Alii dicunt, quod societas est contractus ultro citroque obligatorius, lucrorum & damnorum communicativus atque decisivus eorum, sicuti æquitas dicitur, Baldus in cons. 120. n. 1. lib. 1. Castr. in tr. de societ. off. c. 4. n. 16. Alii dicunt, & ista videtur magis recepta, quod societas est duorum pluriumve ob commodiorem usum, & uberio- rem quæstum, rationabilis conventio. Hanc ponit. gloss. in rubr. Instit. de societ. Azo in summa. C. pro soc. Speculat. in tit. de judic. §. & generalia. in vers. & nota. Petr. de Ubald. in tract. de duob. fratrib. q. 6. n. 24. Capic. decis. 174. num. 2. Iacob. Graff.



Graff. in suis decis. casuum. &c. libr. 2. cap. 120. num. 2. Quia <sup>†</sup> diffinitio substantiam rei diffinitæ demonstrare debet, Gloss. in l. omnis diffinitio. ff. de reg. jur. Arist. lib. 6. Topic. & debet convertibiliter substantiam & propriam rei qualitatem complecti, ut per Bald. in proem. decret. Rex pacificus. in si. & debet constare ex genere & differentiis, Bart. in l. 1. ff. de testam. Dec. in rubr. de jud. in 1. lect. n. 27. Et genus immediatum, & differentiæ propriæ esse debent, ut in diffinitione hominis habetur posita per gloss. in l. legato generaliter. ff. de leg. 1. & declarat Cagnol. in l. imperium. n. 30. ff. de jurisd. omn. judic. His attentis mihi videtur, diffinitiones supra relatas parvo negotio posse subverti, & licet credam, diffinire esse valde periculosum, ut habetur in l. mora. ff. de usur. & credam etiam quamlibet diffinitionem facile subverti posse, ut dicit Jureconsultus in l. omnis diffinitio. ff. de reg. jur. tamen & ego meam diffinitionem prætermittere nolui, ad hoc ut huic tract. in omnibus satisfaciatur. Dico igitur iudicio meo, ita societatem diffiniri posse. Societas <sup>†</sup> est contractus, qui consensu, rebus vel operibus sive industria interveni-  
 4  
 entibus ad communem quæstum seu lucrum perficitur. Dixi, contractus, quia est nomen generis, & comprehendit sub se omnes contractuum species, ut est text. in l. juris gentium. in princ. ff. de pact. Non dixi, conventio, quia ad societatem <sup>†</sup> con-  
 5  
 ventio est genus mediatum, quia primo datur conventio, deinde contractus, denique societas. l. 1. §. penult. & d. l. juris gentium. in princ. ff. de pact. l. ex hoc jure. ff. de just. & jure. Dixi, consensu, quia contractus fiunt aut re, aut verbis, aut literis, aut consensu, §. fin. Institut. de obligat. l. 1. & per tot. tit. ff. de act. & obl. & <sup>†</sup> contractus societ. consensu perficitur, l. consensu. ff. 6  
 de act. & oblig. Simon de Præt. conf. 24. n. 26. Rim. jun. conf. 636. n. 52. lib. 6. & dixi, consensu simpliciter, ut comprehendatur tam <sup>†</sup> consensus tacitus quam expres-  
 7  
 sus, ut in societate intervenire potest, ut dicam infra agendo de causa materiali. Et ideo dum in l. 4. ff. pro soc. dicitur, societatem nos coire posse re & verbis, interpretatur re, id est, tacito consensu, verbis, id est, expresso consensu, ut per Cujac. tit. ff. pro soc. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. q. 2. n. 1. in fin. Dixi, re-  
 8  
 bus <sup>†</sup> vel operibus sive industria intervenientibus, quia pro parte cujuslibet sociorum ponitur aut res, aut opera, aut industria, l. societas contrahitur. l. cum duobus. §. si injucunda. & l. si non fuerit. cum aliis similibus. ff. pro soc. §. nam & ita. Institut. de societ. gloss. & Dd. in l. 1. C. pro soc. Dominicus sanctus frater S. Dominici, cujus religionis semper observantiss. fuit in lib. 6. de just. & jur. q. 6. art. 1. & de his similiter latissime dicam, dum agam de causa materiali. Et quatenus gloss. in d. l. societas  
 9  
 contrahitur, in vers. & verbis videtur innuere, societatem <sup>†</sup> contrahi posse solo consensu sine re, per textum, Institut. de oblig. ex consens. in princ. est intelligenda, non quod loquatur de societate simpliciter, sed de societate respective ad contractus, qui re contrahuntur, juxta textum, quem allegat. Ubi enim res inter socios actus

B

seu



feu habitu communiter dividenda deficeret, societatis essentia & forma deficeret, ut ostendam agendo infra de causa materiali, & de causa formali. Dixi, *ad communem quaestum vel lucrum*, quia ¶ in societate necessario requiritur communio, Bald. & ceteri in *leg. si pascenda. Codic. de pactis.* & pro ejus fine & forma requiritur, ut sit ad lucrum vel quaestum, l. 1. & l. coire. ff. pro soc. Et ista ¶ est differentia inter societatem & ceteros contractus, qui consensu perficiuntur, ut est emptio, locatio, depositum, commodatum & mutuum. In istis enim non consideratur pro eorum fine & forma communio ad lucrum, sive quaestum, sed aut datur res mediante pretio, ut in emptione; aut fructus & usus rei conceduntur, rei retento dominio, mediante mercede, ut in locatione; aut res penes aliquem deponitur, similiter retento dominio, ut in deposito; aut res traditur utenda, nulla constituta mercede, & dominio retento, ut in commodato; aut res datur ita, ut in totum dominium transferatur, cum obligatione tantundem restituendi in eodem genere, ut in mutuo, & nunquam in eis fit, ut res ad lucrum, sive quaestum, ut accidit in societate, communicentur.

## CAPUT II.

## De causis societatis, &amp; de ejus substantialibus, naturalibus &amp; accidentalibus.

## SUMMARIUM.

- 1 Ad quamlibet rem introducendam cause quatuor considerantur.
- 2 Causa efficiens quæ sit.
- 3 Causa efficiens in societate.
- 4 Causa materialis quæ sit.
- 5 Causa materialis in societate.
- 6 Causa formalis quæ sit.
- 7 Causa formalis societatis.
- 8 Causa finalis quæ sit.
- 9 Causa finalis societatis.
- 10 Causa instrumentalis quæ sit.
- 11 Causa instrumentalis societatis.
- 12 Contractus quilibet habet sua substantialia, naturalia & accidentalia.
- 13 Substantialia quæ sint.
- 14 Substantialia societatis.
- 15 Naturalia quæ sint, & quotuplicia.
- 16 Naturalia societatis.

17. Act.



- 17 *Accidentalibus quæ sint.*
- 18 *Accidentalibus societatis.*
- 19 *Pacta contra substantialia, & naturalia societatis quid operentur.*
- 20 *Pactorum sex species.*
- 21 *Pactum informativum quid.*
- 22 *Pactum reformativum quid.*
- 23 *Pactum transformativum quid.*
- 24 *Pactum conformativum quid.*
- 25 *Pactum deformativum quid.*
- 26 *Pactum resolutive quid.*
- 27 *Notarius quid facere possit circa substantialia, naturalia, & accidentalia, consiciendo* (Instrumentum.)

**A**d quamlibet rem introducendam quatuor causæ considerari solent, efficiens, materialis, formalis & finalis. Duæ dicuntur fiendi, ut efficiens & finalis, duæ vero essendi, ut materialis & formalis, Bald. in l. dictam legem. sub n. 2. C. de conduct. ob turp. caus. & in l. patre furioso. in 1. addit. nu. 5. ff. de his qui sunt sui vel alien. juris. Abb. in proem. decret. col. pen. Causa efficiens illa dicitur, quæ facit opus mediante materia, Abb. in d. proem. decret. col. si. Bald. in rub. ff. de iust. & iure. n. 18. & in d. l. dictam legem. n. 11. Causa efficiens in societate est homo, ut in contractibus cæteris. Decianus præceptor meus eloquentiss. in conf. 64. n. 13. lib. 3. & dupliciter considerari potest, proxime & remote. Proxime, quando quis contrahit per seipsum; remote, quando per nuncium, seu procuratorem, juxta text. in l. societatem coire. ff. pro socio. & per eundem Decianum in conf. 97. n. 36. lib. 2. ita declarat Abb. in d. proem. decretal. col. fin. & post eum Maranta in sua pract. part. 1. sub n. 21. Causa materialis illa dicitur, ex qua aliquid fit. Arist. lib. 2. Elicor. Glossa & Bart. in l. si convenerit. ff. de pignor. Abb. in d. proem. decret. col. final. Bald. in d. l. dictam legem. n. 9. & dicitur sui natura formam præcedere, & quod sit in potentia ad formam, Bald. in proem. ff. in 2. lect. & ibi late Cagnolus. Causa materialis in societate est consensus, quia primo in homine requiritur consensus, & de partium consensu fieri dicitur, l. consensu. ff. de act. & obligat. §. 1. Instit. de oblig. ex conf. Decian. d. conf. 64. n. 13. lib. 3. qui dicit, consensum esse materiam, considerando separatim consensu singularum partium, & de per se, antequam jungatur in contractu. Res etiam dicitur causa materialis in societate, quia circa res in societate positas homo consentiendo agit, & sine rebus societas esse non potest, Bald. in l. 2. C. de contrab. emptio. & in l. 1. nu. 1. C. pro soc. & in conf. 452. sub n. 2. lib. 3. Paris. conf. 82. num. 2. lib. 1. & vā illis, qui dant pecunias ad societatem officii, scientes officialem & officium non obligari, sed pecunias devenire ad manus alterius, ut per Castr. in d. Tract. de soci.



*de societ. offic. e. 5.* Et si aliquis dicat, consensum esse causam formalem, & non materiale, quia forma est illa, quæ dat esse rei, & non materia, *l. Julianus. ff. ad exhibend.* & ut dixi, iste contractus solo consensu perficitur, & substantiam capit, ut dicit text. in §. 1. *Instit. de obligat. ex causa.* & mutuus consensus in unum colligatus, quod formam constituat, considerat Decian. in d. *conf. 64. sub n. 13. lib. 3.* Etiam quod consensus sit causa formalis, & non materialis, ex eo probari posse videtur, quia (ut dixi) iste contractus consensu perficitur, & quia consensu perficitur, à cæteris differt, qui re, vel verbis, vel literis perficiuntur, & si differt consensu, necesse est, quod consensus sit causa formalis, & non materialis, quia differentia dat formam, & ab ea nova species sub eodem genere constituitur. Exemplum: Homo & equus in eo, quod sunt animalia, conveniunt, quia homo est animal, & equus est animal, sed in eo, quod homo habet rationem, separatur ab equo, quia data ratione in eo, & sic posita differentia, alia forma inducitur, & ipse appellatur animal rationale, equus vero irrationale. Habentur ista apud Logicos, & etiam traduntur per Bald. in rubr. ff. si cert. pet. n. 6. & in l. fin. n. 5. C. de in integr. rest. min. & per Dd. in l. si quid earum. §. interemptum. ff. de leg. 3. Respondetur, societatem dupliciter considerari. Uno modo, prout est contractus, qui consensu perficitur, & qui consensu attento differt à cæteris contractibus, qui re, verbis, vel literis perficiuntur, & hoc modo considerato, forma societatis, quod sit ipse consensus, dici potest: quia consensus constituit differentiam inter eam, & cæteros contractus, & consensu solummodo inspecto, à cæteris differre dignoscitur, ut in d. l. 1. ff. de act. & oblig. & in d. §. final. *Instit. de obligat.* Altero modo consideratur societas, prout differt à cæteris contractibus, qui solummodo verbis perficiuntur, & hoc modo erit materia, & non forma societatis. Nam (ut dixi in exemplo supra posito) quemadmodum homo & equus in hoc conveniunt, quia sunt animalia, & habent formam animalis, ita societas & emptio in hoc conveniunt, quia consensu fiunt, & in utroque pariformiter consensus reperitur, qui eis formam dat eandem, ita, ut dicantur contractus consensu celebrati. Et quemadmodum animal addita ratione fit homo, quia ob differentiam adjunctam datur nova forma, & mutatur prima, & non dicitur amplius, quod ille sit animal, sed dicitur homo, & animal in eo consideratur pro materia recipiente novam formam à ratione ei adjuncta, ita in societate evenire necessario dici debet, nempe, quod consensus, in quo cum emptione conveniebat, sit pro materia assumendus, & quod ei sit adjungenda differentia constitutiva speciei, & per consequens inductiva novæ formæ. <sup>6</sup> Causa formalis est illa, quæ dat esse rei, d. l. Julianus. ff. ad exhibend. Bald. in l. patre furioso. in 1. addit. nu. 5. ff. de his qui sunt sui vel alien. jur. & à qua rei nomen desumitur, l. juris gentium. in princip. ff. de pact. Bald. in c. tanto. n. 28. de constit. & qua destructa res ipsa destructa dicitur, Bald. in l. non sunt liberi.



n. 2. ff. de statu homin. & ideo dicitur, quod major est defectus formæ, quam materiæ, Bart. in l. 1. §. si quis ita. ff. de verb. obligationib. Baldus in l. ex diverso. §. si in iudicio. ff. solut. matrimon. & in leg. prima. Codic. de error. calculi. Causa t formalis nostro 7  
in contractu est communio ad lucrum, seu quæstum: assumptis enim rebus seu in actu, seu in potentia ab hominibus consentientibus velle contrahere, statim intentio dirigitur ad commune lucrum, seu communem quæstû, & ita eorum consensus formam inducunt, & societatis contractum ad esse deducunt, qui, hac ejus forma attenta, differt à cæteris contractibus omnibus, qui consensu fiunt. Quia licet in eis adsit consensus, tamen non recipiunt formam, quod sint ad lucrum, seu quæstum communem, ut dixi in c. superiori. in fine. Causa t finalis illa dicitur, quæ 8  
principaliter ab agente consideratur, Bald. in l. 1. n. 17. C. de falsa ca. adiect. & est semper prima in intentione, licet sit ultima in executione, Bart. in l. ambitiosa. n. 29. ff. de decret. ab ord. faciend. Couar. lib. 1. var. resol. cap. 2. n. 2. Causa t finalis 9  
societatis erit quæstus sive lucrum, quia contrahentes dum consentiunt, habent intentionem ad lucrum, seu ad quæstum, & ideo lucrum seu quæstus, quod sit causa finalis, necessario dici debet, facit text. in l. coire. & in l. sed etsi adiciatur. ff. pro soc. ita in emptione in emptore est res, in venditore pretium, Bal. in l. si creditor. n. 3. C. de fidejuss. & Bald. in rub. C. pro soc. n. 7. dicit, quod contractus societatis ordinatur ad bonum acquisitivum seu utile. Decian. vero in d. conf. 64. n. 13. lib. 3. dicit, quod causa finalis est ipsa obligatio, quia in hoc consentiunt & obligantur. Circa Baldi dictum in d. rubr. animadvertendum est, quod finis dupliciter considerari potest. Primo, quod sit finis operis, seu operationis. Secundo, quod sit finis operantis. Finis operationis est objectum, in quod suapte natura ipsa operatio dirigitur, finis operantis est, in quem per operantem operatio dirigitur. Et finis operationis est tantum unus, operarii vero finis multiplex esse potest. Exemplum ponitur in ædificante domum, ad hoc ut eam locando lucrum faciat. Finis operationis est domus, & sic unus. Finis vero operantis est lucrum, & quia est etiam ejus finis domus, & ejus finis etiam esse potest, uti domo ad aliquid aliud faciendum, ideo dicitur quod sit multiplex, ita post S. Thom. tradit Navar. in c. inter verba 11. q. 3. concl. 5. conf. 6. n. 29. Quare dum Baldus dicit, quod contractus societatis ordinatur ad bonum acquisitivum, intellige quod loquatur de fine operantium, qui multiplex esse potest, & sic quod ipse bene loquatur. Quia etsi societatis finis, respectu operis, nempe ipsius contractus sit unus, nempe lucrum, seu quæstus, tamen respectu operantium, nempe sociorum, quod sit multiplex, dici potest, nempe ad lucrum, seu quæstum ad bonum, ad delectabile, & ad honestum, & ad augendum pecunias, seu alias facultates. Sed Deciani dictum, quod finis societatis sit obligatio, non placet, quia agimus de fine contractus societatis, & obligatio provenit à contractu jam in esse deducto, & est nimis



- generale dicere, quod obligatio sit finis, cum hoc de quolibet contractu dici possit, vel potest dici, sustineri posse ejus dictum, prout vere loquitur, agendo de contractu, & conventionem in genere, juxta text. quem allegat in *l. obligationum substantia. ff. de act. & obligat.* Sed quia agens circa materiam, ut formam inducat juxta designatum in sua intentione finem, uti solet instrumento aliquo, ideo causa instrumentalis etiam considerari solet, & præcipue consideranda est in præsentibus, quia ea attentata, ut dicam, notabilis divisio, seu distinctio societatis traditur
- 10 à Doctoribus. Causa instrumentalis ¶ est illa, qua utitur agens versando circa materiam, ut inducat formam. Cic. in *Topic. libr. 5.* Causa ¶ instrumentalis in societate sunt verba, sive facta, quia & verbis & factis voluntas declaratur, leg. Paulus. ff. rem rat. habit. & consensus informatur sive ad lucrum, sive ad quæstum, & societatis contractus ad esse deducitur, *l. societatem coire. & ibi gloss. & l. nam cum tractatu habito. & l. duo societatem. ff. pro soc.* Et cum verbis & factis consensus ad lucrum & quæstum informari possit, societatem expressam verbis, & tacitam factis contrahi posse, dicunt Bartol. & cæteri in *l. Titium & Mavium. §. altero. ff. de admin. tut.* & Bald. in *l. si patruus. Cod. com. utr. jud.* ut latius dicam infra, dum tractabo de causa ista instrumentali. His traditis de causis societatis, quia
- 12 ¶ in contractibus etiam dici solet, inesse quædam substantialia, & quædam naturalia, & quædam accidentalia, ut per gloss. & Dd. in *l. pacta conventa. ff. de contrah. empt. & in l. vendentis. C. eodem.* ideo & de eis hoc loco post causas præfatas tractare incongruum non erit. Substantia ¶ est res ipsa, sive ipsius rei essentia, qua remota, actus deficit, *l. 2. ff. de usufr. earum rerum, quæ usu consum. l. obligationum substantia. & ibi Bart. col. 1. ff. de act. & oblig.* Cagnol. in *l. cum quid. n. 3. ff. si cert. pet.* Coras. lib. 3. *Miscellan. cap. 10.* Menoch. in *conf. 37. n. 4. l. 12.* Fernan. in *d. l. pacta conventa cap. 1. num. 46.* Et dupliciter substantia consideratur. Uno modo complexive, hoc est, ut comprehendantur simul omnia substantialia contractus. Alio modo distinctive, hoc est, ut considerentur singulæ partes, ex quibus simul junctæ rei substantia sit, & ejus essentia, ita tradit Baldus in *dict. l. in vendentis. num. 4. Codic. de contrah. empt.* Et licet considerari soleat, quod substantia differat à forma, Baldus in *c. 1. n. 1. de nova for. fidelit.* tamen considerando substantialia complexive etiam forma ipsa comprehenditur. Fernand. in *d. l. pacta conventa. c. 1. sub n. 46.*
- 14 Substantialia ¶ in societate sive complexive, sive distincte considerentur, erunt consensus, res, lucrum commune seu quæstus, & quod partes sint æquales. De consensu habetur in *§. 1. Instit. de oblig. ex cont.* Rimin. jun. *conf. 636. n. 52. lib. 6.* de cæteris habetur in *l. coire, in l. sed si adjiciatur. & in l. si coita. ff. pro soc.* Nam licet aliqui dicant, text. in *l. si coita.* loqui in accidentalibus, tamen quod loquatur in substantialibus, teneo cum Baldo in *d. l. in vendentis. n. 23.* ubi, salva pace Cyni tenentis ibi *col. 2. vers. secundo caue. d. l.* loqui in accidentalibus, dicit, eam loqui in substantialibus, quia



quia portiones, de quibus loquitur, sunt de substantia societatis, ita tenet etiam Alex. in l. si quis arbitratus sub n. 4. vers. & tenendo. & Socin. ibidem sub n. 25. ff. de ver. oblig. Et si etiam loqueretur tex. præfatus in naturalibus, ut rectius teneri posse dicit Menoch. in tr. de arb. jud. qu. 68. sub nu. 33. posset etiam dici, quod loqueretur de substantialibus, quia, ut dixi, complexive considerata comprehenduntur omnia, quæ pertinent ad societatis essentiam, substantiam, & formam, & sic etiam hac significatione complexive attentæ, naturalia intrinseca cujuscunque contractus substantialia dici poterunt, licet inter se differant, & ita intelligendo salvari possunt illi, qui naturalia intrinseca substantialia vocant, licet eos male loqui, & improprie dicat Fernand. in d. l. pacta conventa. c. 1. nu. 47. Bene dicas male loqui Heinrichmannum quendam Germanum in conf. 8. n. 28. lib. 1. qui dicit, de essentia societatis esse, quoddam pecunias ponens in societate non desinat esse earum dominus, quia, ut dixi, & latius videbimus infra in c. 9. ubi agitur de causa materiali, necessario communio rerum positarum in societate requiritur, si super eos societas contrahatur. Naturalia tamen dicuntur ea, quæ proveniunt ab ipso contractu, & quæ contractui insunt, ab aliis, quæ extrinsecus accidere possunt, separata, d. l. pacta conventa. & ibi gl. ff. de contr. empr. Brun. in tr. de form. col. 2. Cagnol. in d. l. cum quid. sub n. 4. Fern. d. l. pacta conventa. c. 1. n. 47. Zas. lib. 1. resp. c. 12. n. 5. Bello Supput. lib. 1. c. 5. ad fin. Coras. lib. 3. Miscellan. c. 10. n. 3. Menoch. d. conf. 37. n. 11. lib. 1. Rimin. jun. conf. 400. n. 98. lib. 4.

Differunt naturalia à substantialibus, eo, quia substantialia à contrahentibus exprimi debent. Naturalia vero à contractu proveniunt, & contractui inesse dicuntur, licet non exprimantur. Fernand. in dict. l. pacta conventa. c. 1. n. 48. Naturalia sunt in duplici differentia, quædam quæ contractus substantiam respiciunt, & ita contractui conjunguntur, ut contraria conventionem ipso contractu manente tolli non possint, ita tradit Coras. d. lib. 3. Miscellan. cap. 10. sub n. 3. Menoch. d. conf. 37. n. 12. quæ forte recte dixerimus, virtutem esse à propria contractus specie productam, quam Logici propriam passionem rerum nominant, veluti ab essentialibus principiis enatam, Zasius d. lib. 1. respons. cap. 12. n. 15. & post eum Rim. jun. d. consil. 400. sub n. 98. Et quod ista naturalia convenient cum substantialibus, quod utraque abesse non possint à contractu, dicit Fernand. d. l. pacta conventa. c. 1. n. 48. vers. conveniunt. attamen subiungit, de substantia dici non posse, quemadmodum neque albedo, quæ est in cygno, & neque nigredo, quæ est in corvo, de cygni & corvi substantia dici possunt. Alia naturalia sunt, quæ ad substantiam non pertinent, sed simpliciter naturalia dicuntur, hoc est, qualitates quædam innatæ, ex quibus virtus contractus proficiscitur, nisi pacto contrahentium aliter disponatur, Bald. in prox. feud. n. 46. Coras. d. c. 10. n. 4. Sed videtur dicendum, ista etiam naturalia ad substantiam pertinere, ut de



- de aliis dictum fuit, quia etiam ista origini & substantiæ contractus junguntur, si pacto aliter à partibus non fuerit dispositum, ut considerat Fernand. *in loco pluries supra allegato. sub n. 47.* Potest dici ista naturalia, de quo agimus modo, quod differant à prioribus, licet ista etiam ad substantiam pertineant, quia priora ex visceribus contractuum dicuntur desumpta, & ista posteriora non alia ratione naturalia dicuntur, nisi quod frequentiori & assidua consuetudine, quæ in nomen naturæ transit, ad contractus accesserunt. Ita ponentes exemplum in evictione, tradunt primo Zasius *d. c. 12. n. 5.* & post eum Menoch. *d. conf. 37. nu. 21. & nu. 99.* & Rim. jun. *d. conf. 400. sub n. 49. lib. 4.* & cum his convenire videtur Bal. *in conf. 352. in princ. lib. 1.* dum dicit, quod natura est quædam ratio, quæ inhæret ipsi actui per dispositionem legis, vel consuetudinis, vel æquitate jus dicentis, live principali live accessoria. Considerat enim, quod naturalia etiam à consuetudine provenire dicuntur, prout à Zasio consideratur, & à Menoch. Sed veniamus ad exempla, quia ut vera loquar, regula certa & firma de his tradi non potest, & posset forsan dici, ista nomina esse delenda, ut dicit Duaren. relatus à Fernand. *d. c. 1. n. 45. in fine.* & iudicio meo magis, quæ sint naturalia ista cujuscunque rei exemplo, quam alio modo ostendi potest.
- 16 Naturalia & societatis primo loco relata, ut ex Doctoribus tractantibus de hac materia colligere potui, sunt ista: Quod lucra seu quæstus inter socios, & proportionabiliter communicentur, & quod non sit leonina, Bald. *in rub. C. commod. n. 16.* Coras. *d. cap. 10. sub n. 3.* Fernand. *d. c. 1. sub n. 49.* Rimin. jun. *d. conf. 400. sub n. 100.* Naturalia societatis secundo loco relata erunt, quod sit contractus bonæ fidei, §. *actionum. Instit. de act. l. pro socio. ff. pro soc.* quod socius teneatur reddere rationem, & quod non posset conveniri, nisi in quantum facere possit, *l. verum. & ibi gloss. ff. pro soc.* & quod teneatur de culpa levi, §. *final Instit. de societ. quod societas non transeat ad heredes, l. adeo. ff. pro soc.* & erunt ea omnia, quæ de consuetudine in hujusmodi contractu
- 17 servari solent, Menoch. *d. conf. 37. nu. 99.* Accidentalibus sunt, quæ adesse & abesse possunt præter subjecti corruptionem, Bald. *in l. in vendentis. n. 23. C. de contrah. empt. & in l. pacta conventa. in pr. ff. de contrah. empt.* quam legit cum *l. juris gentium. §. adeo. ff. de pactis.* Cagnol. *in d. l. cum quid. n. 4. in fine. ff. si cert. pet.* Coras. *d. cap. 10.* Fernand. *d. cap. 1. nu. 51.* Menoch. *d. conf. 37. n. 98. lib. 1.* Exempla multa adduci possunt, sed pro nunc satis sit dixisse, accidentalibus sunt ea omnia dici, quæ à partibus contrahentibus societatem in contractu apponuntur ultra ejus naturam, & de his videbimus infra *in cap. 29.* ubi de accidentalibus ponam. Ista omnia, quæ de naturalibus & substantialibus dicta fuerunt, inter alia utilissima etiam sunt ad cognoscendum, an pacta inter socios facta contra substantialia seu naturalia societatis valeant, & si non valeant, an sustineatur contractus societatis rejecto pacto, an vero contractus ipse in totum annuletur. Et erunt utilissima ad
- cognos-



cognoscendum, quæ ex substantialibus, naturalibus, & accidentalibus, Notarius rogatus conficere instrumentum possit in eo apponere, quia infra dum agendo de causa formali agemus, qualiter pacta inter socios fieri possint, ideo modo solummodo conclusio erit, pacta apposita contra substantiam à contrahentibus societatem non valere, & erit altera conclusio, pacta apposita contra naturalia intrinseca societatis non valere; erit & tertia conclusio, valere pacta apposita contra naturalia societatis extrinseca. Prima & secunda conclusio probantur ex traditis à Bart. in *l. ubi donat. ff. de donat. cau. mort.* ubi vult in precario pactum non valere, quod non possit revocari, & eum sequitur Dec. in *cons. 293. sub n. 6. lib. 1.* & Rim. jun. d. *cons. 400. n. 95. lib. 4.* Tertia conclusio, quod valeant pacta contra naturalia extrinseca, probatur in *d. l. pacta conventa. ff. de contrab. empt.* & per Rim. junior. d. *cons. 400. n. 98.* Circa accidentalibus, cum possint adesse & abesse præter subjecti corruptionem, pacta valere circa ea, in dubium revocari non potest. Quando autem pacta sunt contra substantialia seu naturalia intrinseca societatis, an sustineatur pactum, sive rejecto pacto sustineatur societas, utique dicendum videbatur, societatis contractum sustineri pacto rejecto, Gomez. *variartum resolut. lib. 2. cap. 5.* ubi tractat de societate, sub n. 5. *vers. ex qua regula. & vers. secundo infertur.* ubi dicit, quod pactum contra naturam & substantiam societatis vitatur, & non vitatur contractus; & dicit, non tamen intelligas, quod societas sit nulla, sed quod pactum vitietur, & ipso jure annuletur, & allegat text. in *l. cum manu sata. in fin. ff. de contrab. empt.* & in *l. cum precario. ff. de precar.* Sed quia in iuribus præfatis non dicitur, pactum rejici, & contractum remanere, sed in *d. l. cum precario.* solum habetur pactum contra substantiam precarii non valere, nempe, ut supra dixi, quod non restituatur, & in *d. l. cum manu sata.* non solum non probatur ejus intentio, sed totum contrarium, dum vult, quod pactum in venditione appositum, ne dominium transferatur in emptorem, faciat emptionem transire in aliam speciem contractus, videtur omnino dicendum, dictam Gomezii traditionem veram non esse. Pro vera cognitione an pactum contra naturalia intrinseca societatis, & contra ejus substantialia rejiciatur, & sustineatur societas, vel an sustineatur in vim alterius conventionis, etiam societate cessante, considerandum est, plura pacta reperiri. Et quod sint sex pactorum species, dicit Fernand. in *d. l. pacta conventa. c. 1. n. 52. ff. de contrab. empt.* nempe, informativum, reformativum, transformativum, conformativum, deformativum, resolutivum, Dec. in *l. lecta. num. 1. ff. si cert. petat.* Informativum est pactum secundum opinionem gloss. Bart. las. & aliorum in *l. juris gentium. §. quinimo. ff. de pact.* dicitur informativum actionis, & non contractus, ut vult Dec. in *l. lecta. n. 1. ff. si cert. pet.* sed sive informet contractum, sive actionem parvi refert; sed videndum est, quid sit informare? Et dicas, informare esse quando pactio adjicitur super

C

acci-



- accidentalibus contractus, remanente sua prima forma. Datur exemplum in vendente domum, si apponitur pactum, quod teneatur ire Romam, & ista est opinio gl. & etiam communis, ut testatur Coras. d. c. 10. sub n. 7. & 8. & Fernand. d. c. 1. sub n. 53. Et de hoc simile pactum, si in societate fuisset appositum, quæri, & in dubium revocari non potest, an vitiet, vel vitietur, quia non tangit substantialia, neque naturalia, & illud valere, & actionem extendere, Doctores omnes
- 22 admittunt. Reformativum t pactum dicitur, quando per illud tollitur renovaturque prior contractus, & fit secundus ejusdem speciei, & apponitur semper super substantialibus. Datur exemplum: Si à te emi rem, & rursus convenimus, quod sit empta majori vel minori pretio, probatur in l. juris gentium. §. adeo. ff. de pact. & in dict. l. pacta conventa. ff. de contrab. empt. & in l. si quam ff. de rescind. vendit. Dec. in d. l. lecta sub n. 1. Coras. d. cap. 10. n. 6. Fernand. d. cap. 1. n. 56. Et in societate exemplum poni posset, si fuisset conventum debere ponere in societate mille pro suo capitali, deinde fuisset conventum, quod tantum octingenta ponere teneretur. Et hoc pacto erit verum, priorem contractum cessare, & novum contractum ejusdem speciei induci.
- 23 Transformativum t pactum dicitur, quo à primo contractu receditur, celebraturque ex primo contractu, & ex pacto infimul, alter contractus & numero & specie diversus à primo, & hoc ideo fit, quia hujusmodi pactum apponitur contra substantiam, seu naturalia intrinseca primi contractus. Dec. in d. l. lecta sub n. 1. Coras. d. cap. 10. n. 10. Fernand. d. c. 1. n. 57. Exemplum habetur in l. ubi ita donatur. ff. de donat. cau. mort. & in l. cum manu lata. §. fin. ff. de contrab. empt. & in l. 2. in princ. ff. si cert. petat. Duo alia exempla ponit Dec. in d. l. lecta sub n. 1, unum est de novatione, per text in l. 1. ff. de novat. & alterum est de Aquiliana stipulatione, per quam receditur à contractu juris gentium, ut deinde per acceptilationem stipulatio ipsa tollatur, §. item per acceptilationem. Instit. quib. mod. toll. oblig. Sed ista duo exempla huic pacto non conveniunt, quia novatio & acceptilatio conventiones sunt nominatæ, & vestitæ, & nos agimus de pacto nudo contractui appposito, & quia ex pacto transformativo, de quo agimus, & ex primo contractu infimul debet alius contractus resultare, & ita Dec. reprehendit Fernand. d. c. 1. n. 57. in fi. In societate pro nunc de hujusmodi pacto exemplum sumi potest ex l. societas contrahitur. in fin. ff. pro soc. ubi habetur, donationis causa societatem non contrahi, & gl. ibi declarat, quod inter duos si contrahatur societas, & conveniatur, quod unus nihil ponat, & lucri partem suscipiat, dicetur contracta donatio. Ita enim apparet, ex pacto fuisse transformatam societatem, ex causa & pacto adjuncto fuisse contractam donationem; & sic ex hoc pacto verum erit, primum contractum cessare, & novum contractum inductum sustineri. Duæ difficultates circa hoc pactum considerari possunt. Prima est, an semper ex eo alius contractus resultet, seu potius cesset primus contractus, &
- novus



novus contractus non inducatur, & sic etiam pactum remaneat nullius effectus? Altera est difficultas, quis contractus resultabit ex isto pacto, quando novus contractus ex eo causatur? In prima difficultate duo jura contrarium disponentia reperiuntur, ut ex eorum lectura prima facie apparere videtur. Nam habemus text. in *d. l. ubi ita donatur. ff. de donat. caus. mort.* ubi disponitur, quod si donatio fiat causa mortis pacto appposito, ut nullo casu revocetur, dicitur facta donatio inter vivos. Et habemus text. in *d. l. cum precario. ff. de precar.* ubi disponitur, pactum de non revocando precarium non valere, quia est contra ejus substantiam, & non disponitur ibi, quod alius contractus inducatur. Pro istarum legum concordia Bar. in *d. l. ubi ita donatur.* dicit, aut verba patiuntur, quod possit pactum efficere, quod alius contractus inducatur, aut non patiuntur. Primo casu dicit, novum contractum induci, & ita dicit esse intelligendam *d. l. ubi ita donatur.* Secundo vero casu dicit, novum contractum non induci, & ita esse intelligendam *d. l. cum precario.* & subjungit, quod si nullum nomen contractus exprimeretur, sed simpliciter narraretur hoc modo: concedo tibi fundum, hoc pacto, quod non liceat revocare, tunc, quia non est expressum nomen precarii, vel alterius contractus, intelligitur de eo: qui ex verbis colligi potest, & allegat dicta per eum in *l. si quis ante. in princ. ff. de acq. possess.* Ista ultima verba Bart. non faciunt ad propositum nostrum, dum agimus de pacto transformativo appposito ad contractum nominatum. Et ejus distinctio licet sit communis, non tamen caret difficultate, quia ut dixi supra, gl. in *d. l. societas contrahitur.* vult, quod fuerit contracta societas, & sic appositum nomen, & tamen determinat resultare donationem, si fuit conventum, unum ex sociis in societate non debere quicquam apponere, & lucrum percipere & sic licet nomen sit penitus diversum à societate, & nihil commune cum ea habeat, nihilominus vult, donationem ex tali pacto resultare. Et dictam Bart. distinctionem reprehendit etiam Fernand. *d. c. 1. sub n. 58.* & sibi videtur, quod quemadmodum donatio causa mortis transit in donationem inter vivos, si adjiciatur pactum, quod eam non liceat revocare modo aliquo; ita etiam contractus precarii debeat transire in contractum commodati, pacto appposito, quod repetere non liceret, nec referre, quod donationes causa mortis, & inter vivos, habeant idem nomen generis, quia in earum specie sunt diversa, quemadmodum sunt diversa precarium & commodatum. Et hoc fortificari posse videtur, quia nomen generis in *d. l. ubi donatur.* considerari non potest, quia usus fuit donans nomine speciei, & non usus fuit nomine generis, ut Bartol. considerat, usus, inquam, fuit nomine speciei, quia dixit, donare causa mortis quemadmodum ille, qui dicit animal rationale, non utitur nomine generis quemadmodum uteretur, si diceret, animal, quia dicendo animal rationale utitur nomine speciei,



ciei, nempe animalis rationalis, quod specie differt ab animali irrationali: ita qui dicit, donare causa mortis, non utitur nomine generis, quemadmodum utitur dicendo, donare, sed utitur nomine speciei, quia donatio causa mortis specie differt à donatione inter vivos. Et Fernand. contra Bart. considerat etiam, quod in *l. cum manusua. in fi.* propter pactum appositum contra substantiam venditionis transferatur venditio in alium contractum, & tandem non habetur, quod transferatur in contractum, qui sit ejusdem nominis, & idem probatur in *d. l. 2. in pr. ff. si cert. pet.* ubi habetur, mutuum propter pactum transire in alium contractum, qui non sit ejusdem nominis. Quare cum ex his appareat, Bart. distinctionem non esse tutam in puncto juris, teneo Fernand. opinionem, nempe, verissimum esse, pacto apposito contra substantiam seu naturam intrinsecam contractus alium contractum resultare, numero & specie diversum, & non esse curandum, an eodem vel diverso nomine nuncupetur, & placet mihi *d. l. cum precario.* intelligi debere de eo, qui precario concefferat rem alienam, ut idem Fernand. docte & subtiliter declarat *d. c. 1. n. 60.*

- Et ita teneo in societate evenire posse, ob pactum appositum contra substantiam & naturalia intrinseca alium contractum resultare, puta, donationis, seu alterius speciei, prout ex verbis prolatis intelligi poterit, & ista opinio comprobatur, quia videmus in contractibus potius attendi ejus naturam, quam verba, Bald. in *l. 2. C. commod.* Tiraq. de retractu conventionali. *gl. 1. n. 34.* Rolan. *conf. 69. num. 40; lib. 3.* In alia difficultate supra posita quis contractus resultare dicatur, ex hujusmodi pacto transformativo. Fernand. *d. cap. 1. n. 58. in fi.* dicit, mirari nunquam desisse, quia neque Iureconsultus explicavit, neque interpretes ausi fuerunt explicare, & figere pedem, quis contractus resultet ex pacto transformativo, de quo habetur in *d. l. manusua. in fin. ff. de contrah. empt.* & deinde subjungit, ut jam supra dixi, eum contractum resultare, qui colligitur ex relatione pacti ad contractum, & omnibus insimul perspectis, si reperiantur essentialia alicujus nominati, dicitur nominatus, & ista est veritas iudicio meo, & ita in materia societatis, in *l. si pascenda. C. de pact.* tenent Dd. aliquando ex pacto apposito in societate dici initum fuisse contractum innominatum. Pactum conformativum ¶ dicitur illud, quod est ejusdem formæ cum contractu, ut per Dec. in *d. l. lecta. in princ.* qui dat exemplum de sententiis conformibus, & in societatis contractu habemus exemplum in *l. duo societatem. ff. pro soc.* ubi stipulatio est conformis contractui, illud idem continet, & vocatur stipulatio coequina, gloss. in *l. 1. ff. de precar. stipulat.* Et licet stipulatio non sit pactum nudum, tamen est pactum. Gloss. in *l. 1. ff. de act. & oblig.* ponit hoc exemplum, & alia de hoc pacto Fernand. *d. c. 1. n. 61.* & de hoc cessat omnis dubitatio, an vitiet vel vitietur, cum conforme sit
- 24
- 25 cum ipso contractu. Deformativum ¶ seu deforme pactum est, quod destruit seu



seu deturpat priorem formam contractus, Dec. in d. l. *lecta. in princ.* Fernand. d. c. 1. n. 62. *vers. deformativum.* & sub. n. 63. ponit exemplum per text. in c. *ad nostr.* de *empt. & vend.* ubi habetur, quod pactum de retrovendendo deformavit & deturpavit contractum emptionis, ut censeretur usurarius, & de isto dicendum est, quod & vitietur & vitietur, & sic quod nec contractus, nec pactum sustineatur, ita tales conventiones non solum reprobari, sed alios actus quibus cohærent, inficere, & inde fieri, ut bono jure deformativa aut rectius deformia nuncupentur, tradit Fernand. *ibid.* n. 63. *in fin.* Quare sequitur, Gomes. relatum male loqui, dum vult pacta hujusmodi rejici, & contractum sustineri, & per consequens sequitur, quod bene loquatur Rim. jun. in d. *conf.* 400. dum tenet, ex tali pacto deformativo in totum contractum annullari. Resolutivum tamen pactum est, quo 26  
resolvitur prior contractus, & ab eo receditur omnino, nec resultat alius contractus, Fernand. d. c. 1. n. 64. Datur exemplum, si pactum apponatur in venditione, quod sit ali die non fuerit solutum pretium, res sit inempta, l. 1. & 2. ff. de *leg. commissoria.* Possunt exempla etiam ista considerari in societate, quando apponuntur pro ejus dissolutione, ut infra apparebit, ubi de ejus dissolutione agetur. Et sic ex istis remanet declaratum, quæ pacta vitient contractum, quæ vero una cum ipso contractu sustineantur. Restat videre, quid tamen Notarius conficiens in- 27  
strumentum, facere possit circa substantialia, naturalia & accidentalia contractus. Circa substantialia dicas, ea nullo modo pertinere ad officium Notarii, sed omnino pendere à facto partium, & ab istis partibus exprimi debere, & à Notario exprimi non posse, si ab ipsis partibus expressum non foret, Gabriel. *tit. de consuet. concl.* 3. n. 27. & si ea substantialia exprimat aliter, quam à parte fuerit expressum, falsitatem committit, si non errore, sed dolo id faciat, Dd. in l. *errorem.* C. de *testam.* Bald. in rubr. C. de *fide instrum.* n. 10. & n. 14. Circa naturalia intrinseca aut quærimus, an ea possit apponere Notarius in instrumento, licet non fuerint expressa à partibus; aut quærimus, an possit ea mutare & alterare? Primo casu dicas, Notarium posse in instrumento exprimere dicta naturalia intrinseca, licet à partibus non fuerint expressa, quia ista, ut dixi supra, etiam non expressa veniunt ab ipsius contractus natura, & ita videmus, Notarium in instrumento apponere posse clausulas omnes solitas, & consuetas, ut per Gabriel. d. *conclus.* 3. *tit. de consuetud.* Secundo casu dicas, Notarium non posse ea mutare & alterare, & hoc patet, quia nec etiam à partibus fieri potest, ita tradit Menoch. d. *conf.* 37. n. 18. lib. 1. De naturalibus extrinsecis idem dicas, quod à Notario possint apponi, quia licet partiū conventionem possint removeri & alterari, tamē si non fuerint remota & alterata, contractui inesse dicuntur, ideo à Notario poterunt in instrumento apponi, Menoch. *dict. consil.* 37. *numer.* 22. non poterunt tamen mutari ab eo, nec alterari, quia hoc non pertinet ad ejus effectum,



*num. 101.* Circa accidentalia, quæ adesse & abesse possunt, conclusio erit, Notarium ea accidentalia apponere posse, quæ de consuetudine apponi solent in instrumentis, licet à partibus non fuerit dictum, quia censetur rogatus ea apponere. Gabriel. qui more suo infinitos citat, in *d. conclus. 3. in princ. tit. de consuet.* Sed adverte, quia (ut dixi) ista, quæ de consuetudine apponi solent, amplius dici non debent accidentalia, sed naturalia extrinseca, & ideo utilia, si à partibus non fuerint immutata, apponi poterunt; ea vero, quæ proprie sunt accidentalia, de quibus non extat talis consuetudo, quod apponantur, non pertinent ad officium Notarii, & in eis se ingerere non poterit. Ita declarat Menoch. *d. cons. 37. n. 101.* Et sic remanent expedita omnia dicenda in præsentis Capitulo.

N. 5. Societas officii quid sit vide inferius cap. 34. n. 5. in notis.

N. 16. Distinctio illa actionis bonæ fidei & stricti juris, quanquam non mala ratione ab antiquis jurisconsultis fuit introducta: tamen si verum fateamur, meliori negligitur, ut nec moribus amplius observatur. Groenewegen ad §. 28. *Instit. de actionib. 4.6. Gudelius lib. 3. de iure novissimo, cap. 13. & Vinus §. 3. Instit. de actionib.* Attamen non eo usque à recti tramite deviat, ut ejus observatio aliquod peccatum involvat: ut ideo magnus quidam Theologus opinari necesse habuerit, illam nec in foro conscientiæ locum habere, nec coram Deo, quemadmodum narrat doctissimus *Wissenbach* in doctis suis vindictis thesium de mutuo in fine.

Hodiè socius potest conveniri ultra quam facere potest. vide cap. 31. n. 21. in notis.

N. 21. Hæc monstrosa verba, quæ Barbaries antè aliquot sæcula introduxit, nunc communis schola rejecit: quemadmodum & priscis jurisconsultis fuere ignota.

N. 23. Ergo pactum contra naturam societatis, vel cujuscunque alterius contractus initum, servandum est; non vi societatis vel istius contractus cui adhæret; sed vi contractus qui ex dicto pacto resultare aptus est, sive ille nominatus sive innominatus fiet: nec rejicietur manente societate, vel quocunque alio contractu cui adjectum fuerat, ut sensit *Gomesius variar. resol. lib. 2. cap. 5. n. 5.* Nam in lege 80. §. 3. ff. de contrah. empt. 18. 1. ita ait *Labeo*: Nemo potest videri eam rem vendidisse, de cujus dominio id agitur ne ad emptorem transeat, sed hoc aut locatio est aut aliud genus contractus. Et *Marcianus* in l. 27. ff. de mortis causa donationib. 39. 6. Ubi ita donatur mortis causa, ut nullo casu revocetur, causa donandi magis est, quam mortis causa donatio. Et ideo perinde haberi debet atque alia quævis inter viros donatio: ideoque inter viros & uxores non valet, & ideo nec falcidia locum habet quasi in mortis causa donatione. Et eodem l. 35. §. sic quoque. Quæ in societate, cur locum non habeant nulla est causa. Hinc dicendum est contractum societatis, inæqualibus partibus initum, si neuter re ipsa alteri plus operæ vel pecuniæ contulerit, quia est contra naturam societatis l. 29. ff. pro socio 17. 2. non quidem valere ut societas, valere tamen ut donatio per l. superius adpositas. Et quamvis *Azo* contrarium sentiat, tamen *Johannis* sententiam hoc pacto amplectendam putem: & quidem absolutè, sine distinctione, ut quidem facit doctissimus *Bufius* hic in d. l. 29. Ad l. cum precario 12. ff. de Precario 43. 26. respondet ipse auctor. Vide l. 46. ff. locati 19. 2. & ibi *Gothofrid.*

N. 27. Nota quousque se extendat potestas Notarii in conficiendis & extendendis instrumentis cum clausulis solitis.



## CAPUT III.

## De Causa efficiente.

## SUMMARI A.

- 1 Digniora proponenda.
- 2 Contrahere societatem quilibet potest.
- 3 Principes possunt contrahere societatem.
- 4 Mulieres possunt contrahere societatem.
- 5 Etiam super mercatura.  
Et cum extraneis.  
Cum fratribus.
- 6 Cum marito.
- 7 Etiam si sit mulier rustica.
- 8 Doctore attestanti de consuetudine an sit credendum.
- 9 Congnito uno de contrariis, cognoscitur & alterum.
- 10 Minor 14. annis societatem contrahere prohibetur.
- 11 Minor proximus infantia, seu proximus pubertati, quis dicatur.
- 12 Infans societatem contrahere non potest.
- 13 Neque etiam ad sui favorem.
- 14 Pupillus proximus infantia ad se obligandum societatem non potest contrahere.
- 15 Sed bene obligat alterum secum contrahentem secundum aliquos.
- 16 Sed secundum veram & communem non obligat alterum secum contrahentem.
- 17 Lex quod non dicit, nec nos dicere debemus.
- 18 Generi per speciem derogatur.
- 19 Generalitas non operatur, quando media non sunt habilia.
- 20 Actio à societate proveniens semper est directa.
- 21 Societas est leonina quod quis possit lucrari, & non perdere.
- 22 Usura prohibita sub omni jure.
- 23 Delinquendi occasio nunquam datur à lege.
- 24 Corneus in conf. 183. lib. 3. reprehenditur.
- 25 Ratificari non possunt nulla & iniqua.
- 26 Confirmatio operatur ex nunc, & non ex tunc.
- 27 Pupillus proximus pubertati non potest contrahere societatem.
- 28 Pupillus proximus pubertati obligatur ex juramento.
- 29 Pupillus tacite societatem contraxisse non presumitur. & num. 90.
- 30 Falli jussu patris precedente juxta Baldi opinionem.
- 31 Fallentia ista damatur,

# TRACTATUS DE

- 24
- 32 Heres adeundo obligatur ad omnia deposita in testamento.
- 33 Testatoris voluntas observanda.  
Fallit si mandet aliquid contra legis dispositionem.
- 34 L. qui negotiationem. ff. de adm. tut. declaratur. & n. 35.
- 36 Baldi opinio declaratur.
- 37 Acquisita à fratribus citra societatem, si adsit inter eos unus qui sit minor, qualiter dividenda, pulchra distinctione declaratur, & num 38. cum pluribus seqq.
- 38 Acquisita proprio nomine, & cum propria pecunia sunt acquirentis.
- 39 Acquisita proprio nomine cum pecunia communi sunt acquirentis.
- 40 Acquisita proprio nomine cum pecuniis pupilli sunt acquirentis, & quid possit facere pupillus pro recuperatione suarum pecuniarum? Et an in subsidium res acquisita sit pupilli, & an ei competat hypothecaria?
- 41 Acquisita communi nomine cum pecuniis pupilli sunt communia, pupillo ratum habente.
- 42 Acquisita communi nomine cum pecuniis communibus cum pupillo sunt communia, pupillo ratum habente.
- 43 Negotia in dubio tractata presumuntur non communi, sed proprio nomine, licet fuerint tractata cum pecunia communi. Fallit tamen ut n. 45.
- 44 Persona extrinseca in contractu comprehensa presumi non debet.  
Declara ut n. 46.
- 47 Ex inscriptione libri rationum conjectura sumitur, quo nomine in dubio fuerit facta acquisitio.
- 48 Negotia gesta presumuntur eo nomine, quo iusserit testator. & n. 49.
- 50 Acquisitio presumitur facta ex causa precedenti.
- 51 Acquisitio quomodo facta fuerit, presumitur à solito. & n. 89.
- 52 Ex libro aslini presumptio insurgit, qualiter acquisitio facta fuerit.
- 53 Acquisitio qualiter facta fuerit, presumitur ab exclusionem delicti. n. 54. & 64. & seq.
- 54 Furtum committit, qui convertit pecunias communes in propriam utilitatem.
- 55 Interpretatio illa sumi debet, quæ sit exclusiva delicti.
- 56 Administrator convertens pecunias communes in propriam utilitatem, tenetur civiliter ad duplum, & criminaliter puniri potest.
- 57 Presumptio exclusiva delicti superat alias presumptiones.
- 58 Acquisitio facta communi nomine an presumatur facta cum pecunia communi, vel acquirentis. & n. 59. cum plurib. seqq.
- 61 Acquisitio communi nomine facta an sit facta cum communibus seu propriis pecuniis, probatur conjecturis. & n. 62. cum 2. seqq.
- 65 Uxor presumitur acquisivisse de bonis mariti, ad effugiendum suspicionem turpis quæstus.



- 66 Vidua, qua potest acquirere ex bonis mariti, & ex bonis sui filii pupilli, praesumitur acquisivisse ex bonis mariti, ad effugiendum delictum.
- 67 Lucrum ex propria pecunia vel aliena causa fieri possit absque delicto, quibus factum fuerit pecunias, ad conjecturas est recurrendum.
- 68 Mater inops praesumitur acquisivisse ex bonis pupilli divitis.
- 69 L. si defunctus. C. arbit. tut. quomodo intelligenda. & num. 72. & nu. 86.
- 70 Acquisitio ex quibus facta sit propriis an communibus pecuniis tempora sunt distinguenda, an ante rationes redditas, vel post. & nu. 71.
- 73 Dolum praesumitur in eo, qui male reddidit rationem suae administrationis.
- 74 Probandi necessitas incumbit ei, qui agit.
- 75 Acquisitio in dubio censetur facta cum pecunia solventis. & nu. 76. & 77.
- 76 Quia ex possessione pecuniarum praesumitur dominium.
- 78 Sed contra hanc praesumptionem admittuntur aliae praesumptiones.
- 79 Reo convento sufficit incertitudo ad hoc, ut obtineat contra Actorem.
- 80 Conjecturae enumerantur, ex quibus probatur, quibus cum pecuniis acquisitio facta censetur. & n. 81. cum plur. seqq.
- 83 Paupertate stante an quis praesumatur acquisivisse cum propriis pecuniis. & n. 84.
- 85 Pauper, non confitendo de ejus industria actu, an praesumatur acquisivisse de propriis pecuniis.
- 87 Maschard, conclus. 611. n. 19. reprehenditur.
- 88 Frater si statim emit mortuo patre aliquid, praesumitur emisse de pecunia reperta in hereditate.
- 91 Contrahens cum minore cogere eum potest, quod delectaret, an velit stare contractui. & n. 92.
- 93 Declaratur, non procedere, si contractus sit illicitus & usurarius.
- 94 Declaratur etiam, procedere solum in minore, sed non in pupillo.
- 95 Declaratur, solum procedere in minore effecto majore. & numero 196.
- 97 Minori convento in iudicio, si declaravit, velle stare contractui, an ei detur restitutio in integrum, & an procedat in pupillo aequae ut in minore. nu. 98. 99. 100. 101. 102.
- 103 Pupillus non potest societatem approbare ad sui commodum, post oppositionem factam a consocio.
- 104 Pupillus licet non obligetur ex contractu, tenetur tamen eatenus, quatenus factus est locupletior.
- 105 Et tenetur actione negotiorum gestorum, si quod pro eo utile gestum fuit.
- 106 Tutor & negotiorum gestor in quibus differant. n. 107.
- 108 Negotiorum gestor tenetur de dolo, & culpa lata, & levi, non de levissima. & n. 109.
- 110 Tenetur etiam aliquando de levissima, & de casu fortuito. numer. 111. 112. 113. 114.
- 115 Negotiorum gestor tenetur aliquando necessario negotia exercere. num. 116. 117.



118 *Negotiorum gestor tenetur etiam de neglectis ab ejus factore.*

119 *Administrator bonorum pupilli tenetur pecunias ponere ad honestum lucrum. n. 120. & 121.*

122 *Utiliter gesta pro pupillo valent absque ejus ratificatione. & numero 123.*

**I**n genere de causis societatis actum fuit, modo de qualibet causa in specie videndum est, ut earum magis cognitio clara habeatur. Et est incipiendum à causa efficienti, quia in ea agitur de personis, quæ tñ digniores in qualibet tractatione sunt præponendæ. *l. si quæramus. ff. de testam. §. final. Instit. de just. & jure.* Et conclusivè dici debet, quamlibet tñ personam societatem contrahere posse, nisi aliter à jure dispositum reperitur, *l. sicut ab initio. Codic. de action. & obligat.* & ibi glossa & Doctores communiter, Azo in *sum. tit. pro soc. Gomel. variar. resol. lib. 2. cap. 1. in princip.* Ioseph. Ludovic. *conclus. 53. n. 165. vers. & generaliter.* Et tñ à Ducibus etiam & Principibus societatem contrahi posse, admittit loquendo de Duce Mantuæ Decian. in *consil. 97. num. 37. & seq. libr. 2.* & ponit regulam generalem, Imperatores, Reges, Duces, Principes & Comites contrahere posse, Gomel. *d. cap. 1. sub n. 1.* A mulieribus tñ etiam societatem contrahi posse, est textus in *l. alimenta. §. final. ff. de alim. & cib. legat. & in l. ex divortio diverso. §. 1. ff. soluto matrim. & ibi hoc notat Baldus, sed eam legit cum *l. rei judicata. §. socero.* & idem notant ibidem Bartol. & Imola, & tradit Iason in *l. 1. n. 20. C. qui testament. fac. poss.* & Petrus de Ubald. in *dict. tractat. de duobus fratribus. qu. 4. sub num. 17. circa fin. Anachar. quæst. 40. num. 30. lib. 3.**

Et licet dubitet, an possit eam contrahere super mercatura, quia ei eam exercere sit prohibitum, Ioseph. Ludovic. *d. concl. 53. vers. fœmina. n. 164.* tamen de hoc non est dubitandum, quia quod etiam tñ fœminæ mercaturam exercere possint, optime probat Stracha in *tractat. de mercatur. quæst. 3. num. 38.* & de muliere negociante, & quod ei debeat interesse, habetur per Rot. Genuens. *decis. 28. numer. 3. in fin.* & de muliere exercente aliquam artem seu mercantiam tradit Petrus de Ubaldis *dict. q. 4. sub numero 17. circa medium.* Et intelligendum est, non solum cum extraneis mulierem societatem contrahere posse, & cum fratribus, & sororibus, & fratre sui mariti, ut exemplificant Bald. Ias. Petrus de Ubald. & Anchar. in *locis supra proxime citatis.* sed etiam cum proprio marito, ut habetur expresse in *dict. leg. alimenta. §. final. Girar. sing. 99.* Nec difficultatem facit asserere, non posse censeri contractum cum marito, quia ei operari tenetur, *l. sicut. ff. de oper. libert.* Nam respondetur, teneri tantum ad obsequia matrimonialia, sed sibi acquirere, si se exercent in mercatura, vel in arte aliqua, cujus peritiam habeat, & super his societas subsistere potest, Petrus de Ubaldis *dict. quæstion. 4. sub numer. 17.* Ioseph. Ludovic. *decis. 28. numer. 8. & numer. 12. in decis.*

Perus.



*Petrus. part. prim. Menoch. in dict. consil. 154. numer. decimoquint. libr. secund. Girard. dict. sing. 99.* Et dum Couar. super 2. part. theor. capit. septimo. §. primo. numero quinto dicit, jure non probari inter t̄ maritum & uxorem, ex conjugali cohabitatione censerī contractam societatem super bonis acquirendis, si loquitur in casu, quo mulier exerceret aliquam artem, & negociationem, male loquitur & contra textum expressum in dict. leg. ex diverso. §. secundo. ff. solut. matrimon. & contra oppositionem formatam à supra allegatis Doctorib. Si vere loquitur, ex sola cohabitatione societatem non censerī contractam, in hoc casu ejus opinio verissima est, & nec jure, nec ratione probatur, societatem inter eos præsumi contractum super bonis acquirendis. Neque etiam dici debet, societatem à muliere contrahi non posse, ex eo, quia Petr. de Ubal. d. q. 4. sub. n. 17. parum ante finem dicit, quod t̄ mulier rustica, quæ operatur & ligonizat in prædio, & similia opera rusticalia facit, nihil percipere debet, sed debet esse contenta alimentis, quia ita de consuetudine observatur. Nam hoc ejusdem vigeret solummodo, ubi in casu suo esset t̄ probata consuetudo, quæ semper ab allegante probari debet, & non creditur Doctori de ea asserenti, & si crederetur, solummodo crederetur de Civitate, ubi esset solitus conversari. Gabr. in suis com. conclus. tit. de probat. conclus. 4. & eo magis non est ei credendum de tali consuetudine restanti, respectu aliorum locorum, quia contrarium vidisse servari in partibus suis dicit Anchar. Regien. d. q. 40. sub. n. 30. lib. 3. Igitur stante vera conclusione, societatem contrahi posse à qualibet persona, nisi à jure aliter dispositum reperiat, quia t̄ cognito uno de contrariis, cognoscitur & alterum, videbimus, qui sint illi, qui contrahere prohibentur, quia ex hac cognitione apparebit, quinam sub dicta conclusione generaliter affirmativa comprehendantur, juxta text. in l. 1. ff. de his qui sunt sui vel alieni juris. & in §. 1. Inst. eod. Et quia aliqui sunt, qui contrahere prohibentur ex defectu ætatis, aliqui vero ex defectu potestatis, & aliqui ex defectu naturalis societatis, & alii ex aliis variis causis, ideo primo videbimus de his, qui contrahere prohibentur ex defectu ætatis. Primo t̄ minores 14. annis ex defectu ætatis contrahere prohibentur, l. ut in conductionib. ff. pro soc. Alex. in cons. 49. sub. n. 1. lib. 1. Bart. in l. Titium & Marium. §. altero. ff. de adm. tut. & in l. si patermus. & ibi Bald. C. com. utr. jud. idem Bald. in addit. ad Bart. in tract. de duob. fratr. nu. 17. Menoch. pref. 56. n. 6. lib. 3. Joseph. Lud. conclus. 53. n. 129. & multo magis contrahere prohibentur, si ex dispositione statuti, prout est Pisaur. rub. 85. n. 2. redduntur inhabiles ad omnem obligationem contrahendam, ut per Simon. de Preter. in cons. 24. n. 8. & n. 24. & per Rim. jun. in cons. 280. nu. 11. lib. 3. ubi dicit, etiā Ferrariæ extare simile statutum, Bald. in cons. 109. lib. 2. Maschard. in tract. de probat. concl. 31. nu. 11. & concl. 1309. Sed ut clare & distincte procedamus, quia t̄ minores quatuordecim annis primo dicuntur infantes usque ad septennium, secundo



dicuntur proximi infantiae usque ad decimum annum cum dimidio in masculo, in foemina usque ad nonum cum dimidio; tertio dicuntur proximi pubertati, in masculo usque ad decimum quartum, in foemina usque ad duodecimum, Glossa in §. pupillus. Instit. de inut. stipul. & in l. 1. ff. de novat. & ita communiter tenetur, ut dicit Dec. in l. pupillum. in prin. ff. de reg. jur. ideo videbimus de qualibet ætate separatim, quia & separate aliqua à Doctoribus de qualibet ætate considerantur, & sequentes ordinem naturæ agemus prius de infante. Infans societatem

- 12 tatem & contrahere non potest, quia est contractus. ultro citroque obligatorius, & in eo requiritur simultaneus consensus ut per Alex. in d. conf. 49. sub n. 1. lib. 1. & in infante consensus considerari non potest, quia ignorantia excludit consensum, l. sui fratres. ff. de pact. & ipse quicquid videt, ignorat, l. final. in fin. C. de falsa monet. & non habet nec velle, nec nolle, l. pupillum. ff. de reg. ju. Angel. conf. 60. n. 2. Barbat. conf. 10. n. 15. lib. 4. Et quia omnino consensu caret, contractus cum eo gestus & neque etiam ad sui favorem sustinetur, ita ut secum contrahens sit obligatus, licet ipse obligatus non remaneat, & sic cum eo dici non potest contractum claudicare, quicquid sit dicendum in proximo infantiae, & proximo pubertati, ut infra videbimus, est text. in d. §. pupillus. Instit. de inutil. stipula. & ibi Angel. n. 7. & in l. 1. in princip. & l. mulier. ff. de verb. oblig. & in l. 1. §. furiosus. ff. de act. & oblig. & ita tenet & late comprobat Surd. in conf. 9. n. 45. cum plur. seqq. lib. 1. ubi etiam dicit, esse magis communem opinionem, etiamsi dicatur secundum opinionem aliquorum, infantem habere aliqualem intellectum, & loqui si sit major quadriennio, quia dicit ipse, quod talis ejus loquela est sine ratione, & ideo habetur pro non loquente, & ista est veritas. Transcamus modo ad proximum infantiae.

- 14 Pupillus & proximus infantiae etiam contrahere non potest, & ex parte sua contrahendo nulla oritur obligatio, & in hoc convenit cum infante, sed ab eo differt, quia contractus valet pro parte secum contrahentis, & sic claudicare permittitur. d. §. pupillus. Instit. de inutil. stipul. & ibi Angel. sub n. 1. vers. Nota quod ex benignitate. ubi hoc ex benignitate & ex gratia esse dicit, & dicit unum notabile verbum, quod ista benignitas, & ista gratia forte non haberet locum in dispositione statuti, ubi stricte proceditur. Et hanc opinionem, quod & respectu pupilli societatis contractus possit claudicare, tenet Rom. in conf. 453. ubi etiam loquitur in fortioribus terminis, stante statuti dispositione, minorem non posse contrahere sine certa solemnitate. Et eandem opinionem, quod contractus societatis possit claudicare, tenet Socin. in conf. 160. sub n. 12. lib. 2. Corn. in conf. 187. n. 5. lib. 3. Ripa respons. 1. sub nu. 6. tit. de confessis. sol. mibi. 89. Lambert. in tractat. de solemn. adhib. in contr. multie. gloss. 1. in ver. in oblig. sub nu. 24. ubi dicit, hanc opinionem veriore, ex Socino in d. conf. 160. sub n. 12. & eam comprobari dicunt in d. §.



*d. §. pupillus, Instit. de univ. stipul. & in §. 1. Instit. de auct. tut. & in l. Iulianus. §. si quis a pupillo. ff. de act. empt. & in l. non eo minus. Cod. de procur. & in l. 1. ff. de novat. & ita tenet glossa in l. cum causa la. 2. §. 1. in vers. nec inter minores. ff. de minor. ubi loquitur de societate. In t. contrarium, quicquid sit in ceteris contractibus, quod so-  
 cietas non valeat, etiam respectu contrahentis cum minore, & sic quod non pos-  
 sit claudicare, tenet Bald. (cujus quanta sit auctoritas, nemo est qui ignoret) in l.  
 cum oportet, in princip. sub num. 9. Codic. de bon. qua. liber. Tal. in l. 1. sub numero 6. vers.  
 amplia. Codic. qui testam. fac. poss. Alex. in d. conf. 49. sub n. 1. lib. 1. Paril. conf.  
 86. sub n. 2. lib. 1. Bertrand. in conf. 62. sub num. 4. lib. 1. part. 2. Barbat. in consil.  
 10. sub numer. 11. lib. 4. Menoch. in consil. 121. num. 35. lib. 2. & in tractat. de  
 præsumpt. lib. 3. præsumpt. 56. numer. 11. Cephal. in consil. 248. num. 34. lib. 2. &  
 in consil. 483. n. 20. lib. 4. Rim. jun. in consil. 180. num. 11. lib. 3. Hanc opinionem  
 esse de mente Doctor. in d. l. si patruus. dicit Socinus in conf. 160. sub num. 12. lib.  
 2. Et ista opinio vera & communis probatur per text. in d. l. ut in conductionibus. ff. pro  
 soc. ubi expresse habetur, in societate consensum requiri, & ideo societate sine  
 tutoris auctoritate coita, pupillum non teneri, sed teneri communiter gesto ne-  
 gotio. Non obstant jura ex adverso allegata, quia in eis nullum verbum habetur  
 de societate, & t. quod lex non dicit, neque nos dicere debemus, l. illam. C. de  
 rollat. & dici potest, text. in §. 1. Instit. de auct. tut. non solum non obstat, 16  
 sed facere pro negativa opinione, quia ibi connumerat contractus, qui favore  
 minoris claudicare possunt, & tamen ibi societas non nominatur, & non est cre-  
 dendum, quod Imperator fuisset immemor nominare societatem, si eam cum  
 aliis contractibus, qui consensu perficiuntur, nominare voluisset. Non obstat  
 dicere, esse regulam generalem, contractus, in quibus mutue obligationes nas-  
 cuntur, favore pupilli claudicare possit, & sub hac regula generali comprehendi  
 etiam societatem, quia dicimus, in dicta regula generali comprehendi solum di-  
 ctos contractus in specie nominatos, & non comprehendi societatem non nomi-  
 natam, ea ratione, quia t. generi per speciem derogatur. l. sed etsi adjiciatur. ff. pro  
 socio. l. uxorem. §. feliciss. ff. de leg. 3. & solum sub generali regula debent intelligi  
 comprehensæ species ibidem enumeratæ. Insuper dicta generalis regula non  
 comprehendit societatem, quia generalitas t. non operatur, quando media non  
 sunt habilia, l. si de cura. C. de transact. & media in presenti non sunt habilia, quia  
 in societate dari non potest, quod unus sit obligatus, alter vero non sit obligatus,  
 quemadmodum id fieri potest in aliis contractibus, qui consensu contrahuntur.  
 Nam in aliis contractibus quilibet est obligatus pro parte sua, ut puta, venditor  
 ad tradendam rem, emptor ad solvendum pretium, & in eis dantur t. actiones di-  
 rectæ & contrariæ, sed in societate una & eadem inter socios consideratur obli-  
 gatio, & una solummodo actio ab utraque parte, nempe directa, datur, ut est tex. 20*



in §. quibusdam. Institut. de pœn. temere litig. & tradit glossa in §. actionum. in ver. pro socio. Institut. de action. & Petrus de Ubaldis dict. tractat. de duob. fratrib. qu. 14. sub numero primo. ideo in ea fieri non potest, quod adsit claudicatio, quæ in aliis contractibus consideratur, in quibus dantur actiones diversæ, & diversæ obligationes, tendentes ad diversa, & personæ in eis distinctæ considerantur, quia diverso nomine nuncupantur, & in societate cuique convenit idem nomen, nempe socii. Impossibilitas etiam magis in isto, quam in cæteris contractibus consideratur, quia in cæteris à tempore celebrati contractus usque ad ratificationem pupilli non potest ea iniquitas intervenire, quæ intervenire dicitur contra expressam ejus naturam & essentiam in contractu societatis.

- 21 Nam scimus, esse & leoninam societatem, quod quis possit lucrari, & non perdere, l. si non fuerint. §. Aristot. ff. pro soc. & pupillus in medio tempore à contractu usque ad ratificationem posset lucrari, & non perdere, cum non esset obligatus, si omnia in societate existentia perirent, & si lucra facta fuissent, posset ea ratificando societatem percipere. Sed cum hoc sit omnino in societate, ejus natura attendita, impossibile, merito talem claudicationem admitti non posse, dicendum est.
- 22 Ulterius impossibilitas consideratur, quia & neque etiam pupillorum favore usuræ permittuntur, cum omni jure prohibita sint, ut per Sotum libro sexto de just. & jure. quæstion. 1. articul. 1. & si claudicaret contractus, usura induceretur, quia pupillus ex pecunia, quam posuisset in societate, lucrum perciperet, obuentum eo tempore, quo non fuisset suppositus periculo. Quod enim inducatur hoc modo usura inter socios, infra capite dicimo sexto declarabo. Impossibile etiam est,
- 23 quod à lege favore pupillorum inducatur delictum, quia à & lege nunquam datur occasio delinquendi, l. in fundo. ff. de rei vend. & faciunt tradita infra n. 93. & l. nec permutandum. ff. pro socio.
- 24 Et & cavendum est à dictis per Corn. in dict. consilio centesimo octuagesimo septimo, sub numero quinto, libr. 3. qui ad sustinendam iniquitatem non reperiri in societate, licet claudicet, considerat, quod aut pupillus factus major, aut cum auctoritate tutoris ratificabit, & dicit ipse, quod non erit iniqua societas, quia obligatio erit hincinde contracta. Aut ratificare recusabit, & dicit, quod societas non erit contracta, & sic quod iniqua dici non poterit, cum non entium nullæ sint partes. Ista ejus dicta sustineri non possunt, quia, ut dixi, iniquitas consistit in societate ante ratificationem, quia eo tempore potest pupillus lucrari, & non perdere. Et si, ut ipse admittit, societas est nulla à principio, quomodo dici potest, ratificatione iniquitatem cessare, cum & quod nullum & iniquum est, ratificatione confirmari non possit, Gloss. Bart. & Bald. in l. licet. ff. de jud. & ita tenent omnes, ut per Dec. in c. prudentiam. n. 99. de offic. jud. deleg. Inquam, quod iniquum & usurarium est, quod non possit ratificari & sustineri patet,



patet, quia si non potest iniquitas & usura à principio induci in ipso contractu, multo magis non poterit induci per ratificationem. Et quod nulliter gesta non possint confirmari in proposito, patet, quia t confirmatio operatur ex nunc, & 26 non uti ex tunc, ut per Bart. in l. ab emptore. col. fin. ff. de pact. Caltr. in l. 1. C. si maior fact. Bald. in l. fin. C. de SC. Macedon. Rolan. in conf. 60. n. 40. lib. 4. & nos indigemus confirmatione uti ex tunc, ad hoc ut gesta medio tempore valida dici possint, quia de gestis post ratificationem nulla est dubitatio, & ita ratificationem nihil operari, tenet Menochius conf. 121. n. 35. lib. 2. Camillus Borellus inter consilia diversorum noviter impressa Francofurti, conf. 18. n. 16. part. 2. & sic cum hac opinione societatem à pupillo proximo infantiae non valere, & non claudicare pertranseo, & in ea observari debere teneo id, quod communiter dici solet, contractus contra eorum naturam claudicare non posse, l. litigatores. §. penult. & fin. ff. de arbitr. & in §. proximis. in Authent. de non eligend. secundo nub. & sic viso de pupillo proximo infantiae, videndum est modo de proximo pubertati. Pupillus etiam t 27 proximus pubertati societatem contrahere prohibetur, juxta textum in d. l. ut in conductionibus. ff. pro soc. quia ipse etiam contrahendo non obligatur civiliter, sed tantummodo naturaliter, Bartol. in l. 1. sub n. 7. ff. de novat. Angel. in d. §. pupillus. sub n. 3. Instit. de inutili stipul. & de isto etiam, uti de superiori proximo infantiae dictum fuit, dici debet, ejus favore societatem claudicare non posse, cum militent ea omnia, quae de superiori dicta fuerunt. Solum enim isti pupilli differunt in eo, quia proximus infantiae, ut dixi, non obligatur, neque civiliter, neque naturaliter, proximus vero pubertati naturaliter tantum obligatur, & differunt in eo, quia proximus infantiae non obligatur, etiam si adhiberet juramentum in contractu, sed t proximus pubertati juramento adhibito teneretur ad ejus observanti- 28 am, perinde ac si esset major, Cora. in conf. 187. n. 7. usque ad finem consilii, lib. 3. & ista est communis opinio in omnibus contractibus. ut per Dec. & Cagnolam in l. pupillum. ff. de reg. jur. Gab. tit. de minor. conclus. 1. num. 39. Sera. in tract. de privil. jur. privil. 83. sub num. 24. Octau. Simoncell. in tract. de decret. minor. lib. 3. tit. 8. inspect. 18. Et stante supradicta conclusione, quod pupillus non possit contrahere societatem, arguunt Doctores, quod nec etiam eam t tacite contraxisse praesumi poterit, 29 cum expresse eam contrahere non possit, & ideo dicunt, si plures fratres, seu patruus & nepotes insimul vivunt, ponendo omnia in commune, inter eos societatem contractam praesumi non posse, si unus ex eis sit infans, seu infantiae proximus, seu proximus pubertati, Bart. in l. Titium & Mavium. §. altero. sub un. §. ff. de admin. tut. & in l. si patruus. n. 9. C. com. utr. jud. & in l. cum duobus §. Papinianus. n. 3. ff. pro soc. Bald. in d. l. si patruus. sub. n. 13. & in l. cum oportet. nu. 9. in fine. C. de bonis qua lib. & in addit. ad tract. Bart. de duobus fratr. sub n. 17. & conf. 236. lib. 4. Petr. de Ubald. d. tract. de duobus fratr. part. 3. num. 3. Angel. in conf. 60. Cora. in conf. 1. lib. 1. &



# TRACTATUS DE

32

*in conf. 213. lib. 3. Castr. in conf. 350. incip. ex die quo iste. lib. 1. Roman. in conf. 413. n. 14. Alex. in d. conf. 49. sub n. 1. lib. 1. & in conf. 30. n. 6. lib. 2. & in consil. 37. n. 3. lib. 4. Cæpol. conf. civil. 40. n. 1. Ludov. Bolo. conf. 7. nu. 5. Barbat. conf. 37. lib. 2. & conf. 10. lib. 4. Socin. in conf. 160. lib. 2. Paris. in conf. 84. n. 8. & n. 58. & conf. 86. n. 2. lib. 1. Cravet. in conf. 286. col. 1. lib. 2. Dec. in conf. 21. lib. 1. & in conf. 556. lib. 2. Iaf. in l. 1. n. 6. C. qui testam. fac. poss. Alciat. in tract. de præf. reg. 1. præf. 25. numer. 4. Cephal. in conf. 247. n. 19. lib. 2. Anchor. quæst. 40. sub n. 2. lib. 3. Menoch. in conf. 12. lib. 1. & in tract. de præsumpt. lib. 3. præsumpt. 56. n. 6. Ioseph. Ludov. d. concl. 53. vers. debet etiam. n. 161. Maschar. in tract. de probat. concl. 1309. num. 4. & ista est*

30 communis opinio. Opinio ista, societatem t non cenferi contractam inter fratres & inter patrum, & nepotem, si unus ex eis sit minor, declaratur non esse vera, patris iussu seu mandato præcedente in ejus testamento; ita per text. quem dicit singularem, in l. qui negotiationem. in princip. ff. de administ. tut. hanc opinionem limitando tenet Bald. in d. l. cum oportet. sub n. 9. C. de bon. quæ lib. & eum sequuntur Alex. in conf. 49. sub n. 1. lib. 1. & Soc. in conf. 4. n. 5. lib. 4. Iaf. in d. l. 1. sub n. 6. vers. secundo notabiliter. C. qui testam. fac. poss. Barbat. in conf. 31. lib. 1. Menoch. in tract.

31 de præsumpt. lib. 3. præf. 56. nu. 18. Dec. consil. 441. Sed t mihi videtur dicendum, hanc declarationem seu limitationem non esse veram, quamvis testator mandet communi nomine cum pupillo negotia, & alia omnia, ut sit in societate, debere tractari. Quia si est verum, prout est verissimum, pupillum carere consensu, & non posse se obligare, ut supra dixi, & si est similiter verum & indubitatum, ut jam pluries dixi, in societate requiri consensum simultaneum, ut per Alex. in consil. 132. nu. 20. lib. 5. adeo, ut ipso jure consensu remoto societas contrahi non possit, ut per Cravet. conf. 605. sub n. 6. lib. 4. non video, quomodo etiam testatoris mandato præcedente societas cum pupillo consensu carente contracta dici possit, quia impossibile est, quod tanta in testatore auctoritas & potestas reperiatur, ut possit ejus iussu & mandato inducere consensum in eo pupillo, in quo propter ætatis imbecillitatem adhuc non reperiatur. Nec id fieri etiam per modum fictionis dici potest, quia ab homine fictio, quæ est contra veritatem, induci non potest, l. si forte. ff. de castr. pecul. & agens circa personam patientem operari quicquam non potest, nisi persona patiens sit bene disposita secundum Philosophos, & habetur

32 in c. venerabilem. de election. Neque obstat dicere, quod t heres adeundo censetur obligari ad omnia ordinata in testamento, & ideo necessario sequi, societatem fuisse contractam, ut à testatore in ejus testamento dispositum reperitur, ut dicit Socin. d. conf. 4. n. 3. lib. 4. Nam facilis est responsio, & desumitur etiam ex verbis ejusdem Socini, dum dicit, heredem remanere ex aditione obligatum ad omnia ordinata per testatorem, quibus jura non resistunt. Nam dico ego, societatem mandato præcedente contractam non cenferi, quia jura resistunt, cum pupillus

ca-



careat consensu, & sine consensu societas iniri non possit, & dico regulam illam, voluntatem testatoris esse servandam, ut in §. disponat. in authent. de nupt. non procedere, quando testator disponderet aliquid contra legis dispositionem, c. requisisti. cap. sua. de testam. l. nemo potest. ff. de leg. 1. & non procedere quando manderet impossibilia, §. impossibilis. Instit. de hered. instit. l. Africanus. 40. in fine. de leg. 1. Et non obstat textus in d. l. qui negotiationem. quia non dicitur ibi, illum Pamphilum superlucrata jure societatis reddere obligatum esse, sed dicitur lucrum facere ex tutela non debere, & sic in illo textu probatur, verum jussu testatoris adimpleri debere, sed tamen adimpleri debere eo modo, quo potest, nempe, cum ea facultate & auctoritate, quæ de jure tutoribus competit, & quod id jure societatis fieri debuerit, ibidem nullum verbum habetur. Unde tenendum est ex jussu testatoris de stando & ponendo omnia in communi, societatem non induci, sed eo modo citra societatem ejus jussu esse adimplendum, quo de jure adimpleri poterit, & ita videtur tenere Riminald. junior in consilio 636. numero 52. libr. 6. Dici etiam potest, quod pupillus, ut testatori obediret, mandanti societatem ab eo debere contrahi, posset id facere cum tutoris auctoritate, vel id facere posset tempore, quo esset legitimæ ætatis, & tunc incipere societatem, quasi quod jussu testatoris esset intelligendus, quod eum arctaret, quando supervenisset legitima ætas. Et dico, etiam Baldi opinionem sustineri, quod jussu testatoris sit observandus, nempe ut dicti majores, patrui, sive fratres possint & debeant testatori obedire, ut pupillus non possit contravenire, & ista fieri debeant non quidem jure societatis, sed quia ita jussit testator, cui ab heredibus parandum est, adita hereditate.

Sed quæro deficiente jussu testatoris, & admissio, inter fratres seu patruum & nepotem societatem contractam dici non posse, eo quia inter eos adsit unus, qui sit pupillus, quid erit agendum circa gesta & quæsitæ à majoribus pro tempore, quo insimul in communione steterunt? Utique pro habenda perfecta hujus quæsitæ cognitione plures sunt distinguendi casus. Primus erit casus, quando negotia à majoribus tractata fuerunt eorum propriis nominibus, & cum propriis pecuniis, & isto casu omni penitus difficultate cessante, acquisita erunt propria acquirentium, & in eis pupillus nullam partem prætereundere poterit, l. si patruus. Codic. comm. utr. jud. & ibi glossa, Bart. & Bald. & ceteri Doctores communiter. Secundus erit casus, quando similiter negotia à majoribus tractata fuerunt eorum propriis nominibus, sed tamen cum pecuniis communibus cum minore, & hoc casu etiam res acquisita erit propria acquirentium, ut per textum in l. filie. ff. de solut. tenent Bart. & ceteri Doctores in d. l. si patruus. Rimin. in consil. 130. num. 6. libr. 1. & in consil. 332. num. 25. libr. 2. Alex. in consil. 49. numer. 11. libr. 1. Ias. in l. 1. colum. 3. Codic. de furt. & in l. 1. colum. 5. Codic. qui testamen. fac. poss. Tertius



# TRACTATUS DE

34

- 40 tius est casus, quando ꝑ similiter bona à maioribus tractata fuerunt eorum propriis nominibus, sed cum propria pecunia ipsius pupilli, & hoc casu etiam pupillus in acquisitis partem aliquam prætere non poterit, *l. ex ea. Codic. de rei vend.* Bartolus & Baldus in *dict. l. si patruus. Rimin. d. conf. 130. numero 6. libr. 1. & dict. consil. 332. numero 25. libr. 2.* Parisius in *consil. 180. numero 19. libr. 1.* Decian. in *consil. 36. numero 39. libr. 1.* Corn. *consil. 213. libr. 3.* Poterit tamen minor in his casibus solum reperere suas pecunias, *l. 1. Codic. si quis alteri vel sibi.* & ita admittunt supra citati Doctores, & tradit Cravetta in *consilio 131. sub num. 12. libr. 1.* etiam in subsidium res empta minori acquisita dicitur, & poterit rem vendicare, si acquirens non sit soluendo, Petrus de Ubaldis in *dict. tractat. de duobus fratribus. parte quinta, sub numero tertio.* Parisius in *consilio 80. numero 20. libro primo.* Mascard. in *tractat. de probat. conclusion. 611. numero 9.* & etiam pupillo competit hypothecaria, Parisius *dict. consil. 80. numero 30.* Quartus est casus, quando ꝑ communi nomine etiam pupilli negotia tractata fuerunt, sed etiam cum propria pecunia ipsius pupilli, & tunc res quæsitæ erunt communes, pupillo ratum habente, sed, ut supra dixi, acquirentes erunt obligati, pupillo ratum non habente, restituere pecunias pro portionibus eis tangentibus, & etiam in subsidium poterit minor rem vendicare, & hypothecariam actionem exercere. Quintus est casus, quando ꝑ similiter communi nomine etiam pupilli negotia tractata fuerunt, sed cum pecuniis communib. & hoc casu res acquisitæ erunt communes, pupillo ratum habente, ut dixi in superiori casu; *l. si ego. ff. de negot. gest.* & eo ratum non habente, erunt acquirentium, *l. fundus ille. ff. de contrah. emp.* Bart. Bald. & cæteri in *d. l. si patruus.* Bartol. in *dict. l. Titium & Mayium. §. altero. ff. de administ. tut.* Bald. in *consil. 109. libro 2.* & pecunias minor recuperabit seu aget in subsidium rei vindicatione, sed cum possit ratum habere, quod id faciat solummodo in subsidium, non erit necesse. Sextus est casus, quando ꝑ sumus in dubio, quo nomine negotia tractata fuerint, ut plerunque evenire in mercantiis, in quibus instrumenta non conficiuntur, dicit Bald. in *d. l. si patruus, sub n. 5.* præsupposito tamen, constare negotia fuisse tractata cum pecuniis communibus, & dicendum videtur, in dubio præsumi debere negotia tractata fuisse proprio nomine gerentis, *l. & magis. ff. de solut. l. Titium & Mayium. §. profectos. & ibi Bart. ff. de administ. tut.* & hoc ea ratione, ne ꝑ extrinseca persona in contractu comprehensa dicatur, *l. si ita stipulatus. §. Grisogonus. ff. de verb. oblig.* & ita tenet Bart. in *d. l. si patruus. C. com. utr. jud. & in d. l. Titium & Mayium. §. altero. Alex. in conf. 132. n. 8. & in conf. 134. in fine. lib. 5.* Petr. de Ubald. *d. tract. part. 1. sub. n. 3.* Menoch. in *tract. de præsumpt. lib. 3. præf. 46. n. 5.* Et licet ꝑ in dubio ita præsumatur, nempe negotia proprio, & non communi nomine tractata fuisse, à tali tamen præsumptione receditur, si extant conjecturæ, & præsumptiones, ex quibus argui possit, negotia
- 41
- 42
- 43
- 44
- 45



gotia communi nomine fuisse tractata; ita tradit Bald. in d. l. si patruus. sub nu. 5. & respondet ad §. Grifogonus. quod t procedat, quando subintelligeretur persona, quæ redderet contractum inutilem, & in presenti subauditur persona, quæ contractum inutilem non reddit, & ita tradit etiam in l. penult. Codic. si quis alteri vel sibi. & ita tenet etiam Bart. in d. l. si patruus. ubi in quaestione de facto sibi obventa de quodam fratre maiore, qui acquisiverat multa bona cum pecuniis hereditariis communibus cum fratre pupillo, ad cognoscendum, an fuissent quesita proprio vel communi nomine, refert fecisse sibi ostendi librum rationum, & quia in eo dicebatur: Hic est liber mercantiæ mei talis, & mei fratris, determinasse dicit, ex t hoc apparere, quesita bona fuisse quesita communi nomine, argum. l. Nescimus. ff. de negot. gest. & hanc Bart. determinationem approbant etiam ibidem Bal. & cæteri, & Alex. in conf. 132. sub n. 9. & n. 12. lib. 1. & Menoch. in tractat. de presumpt. lib. 3. præf. 46. sub n. 7. Et t non solum ex libro rationum conjectura sumi potest, acquisitionem non proprio, sed communi nomine factam fuisse, sed etiam aliunde conjecturæ & presumptiones sumi possunt, & una erit conjectura, quæ a testatoris iussu seu mandato desumitur, puta, si testator mandet ejus filio majori, quod communinomine aliorum filiorum administret communem hereditatem: eo enim nomine, quo t iussit testator, negotia gesta præsumuntur, l. qui negotiationem. in princip. ff. de admin. tut. & semper acquirens communi nomine acquisivisse censetur, si ita facere t ex aliqua præcedenti causa tenebatur, Alciat. in tract. de presumpt. reg. 2. præf. 24. n. 2. Menoch. in tract. de presumpt. lib. 3. præf. 46. nu. 8. Altera t erit conjectura, quæ desumitur à solito ipsius acquirentis. Si enim solitus erat acquirere communi nomine, & communi nomine acquisivisse censetur, Baldus in d. l. si patruus. sub num. 5. Menoch. de præf. 46. in fine. Altera t conjectura desumitur à libro estimi, quia si ab acquirente in eo acquisita fuerunt descripta communi nomine, & communi nomine pro eis fuerunt solutæ expensæ, ex tali appositione resultat præsumptio, quod res fuerint communi nomine acquisitæ, seu potius inde sequitur, res ipsas propter talem appositionem fuisse communicatas, Bar. in l. jura. per illum text. C. de om. agy. de ser. lib. 10. Dec. in conf. 21. sub numer. 10. lib. 1. Rimin. sen. in conf. 130. n. 5. lib. 1. Rol. in conf. 4. lib. 2. Altera t conjectura desumitur ab exclusionem delicti. Si enim constat, quod res de communi pecunia empta fuerit, prout præsupponitur, & quod communi nomine empta fuerit præsumi debet ad excludendum delictum: nam t convertere pecunias communes in propriam utilitatem, est delictum & furtum, l. rei communis. & l. seq. & l. marito. ff. pro soc. & l. si socius. ff. de furt. & ideo ad evitandum delictum, quod communi nomine empta fuerit, præsumi debet. Ita t semper, quod ea interpretatio sumi debeat, quæ sit exclusiva delicti, late probat Menoch. in tract. de presumpt. lib. 5. præf. 2. Et loquendo in terminis



- nis nostris, quod acquisitio communi nomine facta censeatur, quando est facta cum pecuniis communibus ad excludendum delictum, late comprobat Cravetta
- 56 *in conf. 286. lib. 2.* motus dicta ratione, quia & administrator deliquisse censeretur, & teneretur civiliter ad duplum, & etiam criminaliter puniri posset. Angel. *in conf. 90. pro decisione. Socin. in conf. 190. sub nu. 5. lib. 2. Dec. in conf. 192. in fin. lib. 1. Borgnin. in tract. de tutor. & curat. sub nu. 116. Plot. ad l. si quando. n. 209. C. unde vi.* Et ista opinio etiam comprobatur ex traditis per Bart. *in l. cum oportet. in fin. C. de bonis quæ liber.* ubi ceteri communiter eum sequuntur, ibi, inquam, dum
- 57 agit, ex quib. pecuniis res acquisitæ præsumantur, dicit, quod & illa præsumptio sumi debet ante omnia, quæ sit exclusiva delicti, & quod, ubi ista præsumptio delicti exclusiva non intret, resumí debeat ad alias conjecturas & præsumptiones, & idem tradit *in tract. de duob. fratrib. n. 5.* Ultima conjectura est, si negotium ad solum contrahentem pertinere non possit, Rota Genuens. *dicif. 14. nu. 96.* ubi declarat, qualiter sit intelligendus Castr. *conf. 242. lib. 1. & Socin. conf. 154. n. 10. lib. 1.*
- 58 Septimus est casus, quando & non constat, quibus cum pecuniis negotiatio & acquisitio facta fuerit. Nam jam dixi, quod si acquisitio facta fuit cum pecuniis communibus, sive cum pecuniis acquirentis, pupillum nullam partem in ea habere, sed quia, si acquisitio appareat facta communi nomine, si pupillus vult in ea partem habere, tenetur acquirenti pecuniarum partem restituere, *l. 2. C. pro soc.* ideo hunc præsentem septimum casum posui, ut videamus, quibus cum pecuniis acquisitio à patruo seu fratre majori facta præsumatur, quando
- 59 eam communi nomine fecisse apparet. Una est opinio, acquisitionem & præsumi factam à patruo seu fratre maiore de communibus pecuniis, Specul. *in tit. de jud. §. 4. sub n. 13. Bald. in l. cum oportet. sub num. 9. Codic. de bonis quæ liber. Silvan. late in conf. 86.* ubi hanc opinionem de iure veriore esse dicit Natta *confil. 100. nu. 15. & conf. 358. num. 9. & 10.*
- 60 Altera & secunda est opinio, acquisitionem præsumi factam de propria pecunia, ita tradit Bart. *in l. 2. per illum text. C. pro soc.* & monet contrahentes, quod in instrumento apponere faciant, rem fuisse acquisitam de communi pecunia, & dicit tenendum menti, quia valet ad mille aureos, & idem tenet ibidem Bald. *in l. pen. C. si quis alteri vel sibi.* & Bart. *in d. l. si patruus.* hanc eandem tenet opinionem, & affirmare videtur, non esse recurrendum ad conjecturas, per text. *in l. si defunctus. C. arbitrium tut.* ubi disponitur, tutorem censi acquirivisse ex propria industria, licet esset pauper, & pupillo non datur rerum acquisitarum retentio, nec rei vindicatio, sed tantum ei permittitur, quod
- 61 agat tutelæ actione. Tertia est opinio ad cognoscendum, an & acquisitio communi nomine facta de communi pecunia facta fuerit, sive de propria, esse recurrendum ad conjecturas, Bald. *in l. si patruus. sub nu. 5. Corn. in conf. 98. col. pen. lib. 4. vers. debet autem intelligi. Rom. in conf. 3. viso themate. & in conf. 274. dicta*



dicta mater. & in *conf. 346. in hac causa.* & idem videtur firmare Abb. in *conf. 36. col. 1. vers. aliam solutionem. lib. 2.* ubi dicit, considerandum esse quis agat, & quis conveniatur: nam si agat frater minor, ad hoc, ut res quaesita sibi communicetur, dicit, sibi onus probandi incumbere, rem t̄ ab ipso petitam fuisse quaesitam de 62 communi pecunia; & si agat frater major, ut dictam rem quaesitam praecipuam habeat, dicit ei necessitatem probandi incumbere, & subjungit, ad probationem faciendam sufficere conjecturas, & ita etiam esse considerandum, quis agat, tenet Alex. in *conf. 78. n. 5. lib. 2.* & Silvan. in *d. conf. 86. n. 3.* Et cum hac t̄ opini- 63 one videtur concordare Bart. in *d. l. cum oportet. in fine principii. C. de bon. qua liber.* ubi se ita dicere in hac materia solitum esse affirmat, nempe quod aut sumus in casu, in quo praesumeretur delictum, si praesumeretur lucrum factum de pecunia alterius, & hoc casu praesumi non debet factum de pecunia alterius, sed de propria, per text. in *d. l. si defunctus. C. arbitr. tut.* & hoc est, quod dicere voluit idem Bart. in *d. l. si patruus.* non esse recurrendum ad conjecturas, in *d. l. si defunctus.* nempe t̄ non esse conjecturandum, quod factum fuerit lucrum de pecunia alterius, quia 64 esset praesumere delictum, & Bart. ita loqui intelligunt Corn. in *d. conf. 98. col. penult. lib. 4.* & Silvan. *d. confil. 86. sub numer. 1.* Aut t̄ effugitur praesumptio delicti, quando praesumitur lucrum factum cum pecunia alterius, & tunc factum cum pecunia alterius praesumi debet, ut dicitur de uxore, quae ad effugiendum suspicionem turpis quaestus praesumitur acquisivisse de bonis mariti, *l. quintus. ff. de donat. inter vir. & ux. & l. etiam. C. eodem.* & dicitur de vidua etiam, ut praesumatur acquisita intra annum luctus acquisivisse de bonis mariti ad evitandum turpis quaestus suspicionem, Baldus in *d. l. cum oportet. in princ. C. de bon. qua lib. Angel. in confil. 140. Paris. in confil. 80. lib. 1. Gabr. in suis conclus. tit. de praesumpt. concl. 15. Menoch. in tract. de praes. lib. 3. praes. 51. Maschard. in tract. de probat. conclus. 30. & Aret. in confil. 31. ponit pulchrum casum de t̄ vidua, quae praesumi poterat acquisi- 66 visse de pecunia mariti, & de pecunia pupilli sui filii, & determinat, praesumi debere acquisivisse de pecuniis mariti, quia si praesumeretur acquisivisse ex pecuniis pupilli, vel ex turpi quaestu, majus delictum commississe praesumeretur, & sic vult inter duo delicta minus delictum esse praesumendum. Aut t̄ possibile est, quod cum 67 propria vel aliena pecunia lucrum factum fuerit, & sine delicto in utroque casu, & tunc ex qua pecunia fuerit factum, esse recurrendum ad conjecturas dicit. Et hanc distinctionem ponit etiam in tractat. de duobus fratribus. sub num. 5. & eum sequuntur Doctores communiter in *d. l. cum oportet. in princip. & Corn. in dict. confil. 98. col. pen. lib. 4. & in confil. 103. sub num. 2. lib. 1.* Quare cum dicat in hac ultima parte suae distinctionis, esse ad conjecturas recurrendum, supradictam opinionem firmare videtur, quod non praesumatur quaesita de propria pecunia, sed quod sit recurrendum ad conjecturas, ad cognoscendum, an fuerit*



- 68 acquisitio facta de propria seu de communi pecunia. Hanc t̄ eandem opinionem firmare videtur Bald. in *conf.* 137. *quedam vidua. lib. 5.* ubi agendo de quadam vidua, quæ cum staret cum propriis ejus filiis, quædam bona emerat, & ea ad se pertinere filii asserabant, dicit in dicto casu esse recurrendum ad conjecturas, & si pupilli erant divites, & mater inops, præsumi debere de bonis filiorum acquisivisse, si autem erat mulier industriosa, & pupilli pauperes præsumi potius ex ejus industria acquisivisse. Si autem non apparebunt istę conjecturę, sufficere matri possidenti filios non probasse, bona fuisse empta de eorum pecunia, per text. in t̄ l. *si defunctus. C. arbitr. tut.* & si non præsumitur pro matre, sufficit ei, quod non præsumatur contra eam, quia cessantibus præsumptionibus ad alterutrum extremorum sufficit reo ipsa incertitudo; in his dictis, quod sit recurrendum ad conjecturas, firmare videtur Bald. tum quia expresse dicit, esse recurrendum ad conjecturas, tum etiam, quia non firmat opinionem suam in præsumptionem, quod quis præsumitur quesivisse cum propria pecunia, sed in eo, quia mater possidebat, etsi nihil probatum fuit pro ejus parte, nihil etiam probatum fuit pro parte agentium.
- 70 Quarta & ultima est opinio, esse t̄ tempora distinguenda, nempe aut dubitatur, de qua pecunia facta fuerit acquisitio ante redditam rationem, aut post redditam rationem. Si ante redditam rationem, utique dicendum sit, præsumi acquisitionem factam de pecuniis, quas quis administrabat: si vero post redditam rationem, & reliqua, tunc cessare talem præsumptionem, & censerī acquisitionem factam de propriis pecuniis. Et ita intelligi debere text. in d. l. *si defunctus. C. arbitr. tut.* quod t̄ procedat post redditam rationem, & reliqua tradit Aret. in d. *conf.* 31. col. 2. Unus præterea, & ita tenere citat Bald. in c. *un. vers. vel dic. melius. de contentione inter domin. & fidelem.* & eundem Bald. in d. *loco.* pro hac distinctione probanda citat etiam Maschar. *concl.* 1134. n. 5. & ad eam comprobendam citat etiam Imolam in c. *investigandum. in fin. de pecul. cleric.* & Franc. Luc. in *tract. de fisco & privileg. ejus. in 1. parte principali. n. 30.* & Barbat. in *tract. de præstan. Cardinal. in 3. quæst. 1. partis. nu. 22. vers. potest etiam.* Sed in hac ultima opinione parum est elaborandum, quia est contra text.
- 72 t̄ in d. l. *si defunctus.* cum ibi expresse dicitur, pupillum debere agere actione tutelę, & non posse res à tutore quasitas retinere, neq; pro eis consequendis agere rei vindicatione, ita expresse præsupponitur adhuc, tutorem illam rationem non reddidisse, & nihilominus ibi præsumitur, interim antequam actione tutelę conveniatur, res illas acquisivisse cum propria industria. Et non est in ea elaborandum, quia ratione reddita cessat conjecturarum & præsumptionum investigatio, cum, si bene & diligenter cum restitutione reliquorum reddita fuerit, ulterius aliquid à pupillo prætendi non possit. Si t̄ autem perperam & male reddita fuerit, contra eum præsumitur dolus & delictum, & quod res pupilli converte-
- rit in



rit in proprium usum, ut per Rolan. in *conf.* 49. lib. 1. & per Borgnin. in *tract. de tue. & curat.* n. 223. utique ulterius de aliis conjecturis & præsumptionibus non est querendum, & ita loquitur Bald. in *d. c. unic. de controv. inter dominum & fidelem.* ubi ex bona reddita ratione dicit, non præsumi officialem acquisivisse ex re domini, sed bene ex re domini quæsiuisse præsumi, si non reliqua restituit. Et loquendo de administratore hereditatis, si in ea reperta fuit pecunia, vel fuit extracta de venditione alicujus rei, & quid de ea factum fuerit, non appareat, quod de dicta pecunia & non de propria solutio ab administratore facta fuerit, tradit Roman. in *conf.* 276. *variis dubiis.* n. 6. & 7. Borgnin. *decis.* 37. n. 10. par. 1. Circa & alias opiniones supra positas pro earum concordia & concili- 74  
atione admitto, necessitatem probandi semper incumbere ei, qui agit, juxta text. in *l. ei qui dicit. ff. de probat.* & admitto, probationes per conjecturas fieri posse, ut tradit Abb. *d. conf.* 36. & tradunt cæteri omnes pro hac opinione confirmanda citati, sed dico, præcipuam conjecturam in dubio & esse, censeret acquisitionem factam 75  
de pecunia solventis, quia & qui possidet pecuniam, censetur ejus dominium habere, *l. sicuti. §. si. quaratur.* Bald. in *conf.* 109. lib. 2. & non tenetur quis ostendere 76  
titulum suæ possessionis, Bald. in *d. l. cum oportet.* n. 12. *Cod. de bon. qua lib. & in l. ultra. ff. de donat. inter vir. & uxor.* Ita & quod in dubio censeantur quæsitæ cum propriis 77  
pecuniis, firmat Bart. Bald. Salic. Angel. Castren. in *l. 2. C. pro socio.* Bald. in *conf.* 137. *quadam vidua.* lib. 5. Abb. *conf.* 46. *vers. circa tertium.* lib. 1. Alex. in *conf.* 78. lib. 2. & in *conf.* 132. n. 13. in *conf.* 134. nu. 3. & 7. lib. 5. Bertrand. in *conf.* 253. n. 1. & 2. lib. 3. 78  
part. 1. Barbat. in *conf.* 22. n. 8. & 9. lib. 1. Dec. in *conf.* 21. n. 11. lib. 1. & in *conf.* 349. n. 5. & in *conf.* 628. n. 2. lib. 2. Rim. sen. in *conf.* 130. lib. 1. Cravetta in *conf.* 131. n. 12. lib. 1. Natta in *conf.* 100. n. 14. & 15. lib. 1. & ista est magis communis opinio, ut dicit Alex. in *d. conf.* 134. in *sine li.* 5. Menoch. in *conf.* 12. lib. 1. sub n. 20. & in *tract. de præsumpt.* lib. 3. *præf.* 46. Curt. jun. in *l. 1. n. 11. C. de furt.* Maschard. in *tract. de probat. concl.* 611. n. 1. Insuper dico, quod & etsi verum sit secundum suprapositam opinio-  
nem, acquisitionem in dubio præsumi factam ex propria pecunia, & ita procedat 78  
opinio affirmantium, hanc conjecturam sufficere ad probandum, cum propria pecunia acquisitionem factam fuisse, tamen verum esse, etiam secundum alteram opinionem ad conjecturas esse recurrentem, nempe, sufficere conjecturas ad probandum contra suprapositam præsumptionem rem fuisse quæsitam de communi pecunia, ut per Speculator. in *d. §. 4. sub n.* 13. & per Bald. in *d. l. si patruus. & in l. pen. C. si quis alteri vel sibi.* & ibidem per Salicet. & per Bart. in *d. l. cum oportet. in ultim. part. suæ distinctionis.* & per Calcan. in *conf.* 22. n. 11. & per alios supra relatos, & ista est communis opinio, ut dicit Silvan. in *d. conf.* 87. n. 14. & ita istæ opiniones remanent concordatæ, nempe, quod in dubio procedat, præsumi debere acquisitionem factam de communi pecunia secundum primam opinionem, & quod aliis conjecturis con-

tra-



- trarium probari possit, secundum aliam opinionem, & consequenter etiam verissimum erit, quod si cessabunt præsumptiones ad alterutrum extremorum,
- 79 reo & sufficiet ipsa incertitudo, ad hoc, ut absolatur, ut tradit Bald. *in d. conf. 137. lib. 5.* & Menoch. *d. tract. de præsumpt. lib. 3. præs. 52. n. 8. in fin.* Modo sic
- 80 conciliatis supradictis opinionibus, quæro, quæ sint & conjecturæ sufficientes ad probandum, rem fuisse quæsitam non de propria, sed de communi pecunia? Respondet ad hoc quæsitum Baldus *in d. l. si patruus. sub n. 4.* & dicit, considerandam esse quantitatem bonorum communium, & an major natu habeat eorum administrationem, & gestionem, & cujus sit conditionis, & utrum consuetus sit lucrari, & ita præcisè verba Baldi referendo tradit Petr. de Ubald. *d. tract. de duob. fratrib. q. 5. sub num. 3. vers. secundo casu.* & has præsumptiones etiam considerandas esse Judicis arbitrio, tradit Luc. de Penna *in l. facultas. in fine. C. de jure fisci. lib. 10.* & post eum Menoch. *in d. tract. de præsumpt. lib. 3. præs. 52. n. 8.* Ulterius agendo magis in specie de conjecturis præfatis, quæro, quid & dicere voluerit Baldus,
- 81 dum dixit, considerandam esse quantitatem bonorum communium? Respondeo, ideo dixisse, considerandam esse quantitatem bonorum communium, quia necesse est, ut bona communia sint in ea quantitate, ut possibile sit, cum eis acquisitionem fuisse factam. Si enim essent modicæ quantitatis, ut vix sufficerent pro victu, & expensis necessariis, utique præsumi non posset, quod acquisitio de communi pecunia facta fuisset, ita considerat Bald. *in d. conf. 137. lib. 5.* & ita dum agunt de acquisitis à filio patris substantiam considerant Doctor. *in l. cum oportet. C. de bonis quæ liber. & Crot. in l. frater à fratre. n. 119. ff. de condit. in deb.* Secundo & quæro, quid importent alia verba Baldi, considerandum esse, an frater major habeat illarum administrationem? Dicas, significare necesse esse, quod ea administret, ad præsumendum, quod cum eis fecerit acquisitionem, cum quasi sit impossibile, præsumere cum eis acquisivisse, si ea non administret, & videmus in casu *l. 2. C. pro soc.* quod licet res ab uno ex sociis fuerit empta communi nomine, & etiam præcedente conventionem, quod ita emi deberet, ad hoc ut insimul essent in ea socii secundum unam opinionem glossæ ibi, nihilominus præsumitur empta de propria pecunia, & hoc ea ratione esse potest, quia emens alterius socii bona non administrabat, ita, ut cum eis emptionem communi nomine fecisse de communi pecunia præsumi possit, & in eo, qui non administrat pecunias publicas, loquendo de officiali, quod non præsumatur cum eis acquisivisse, considerat Ioan. de Plat. *in d. l. facultas. C. de jure fisci. lib. 10.* Tertio quæro, quid dicere velit. Bald. dum tradit, considerandum esse, cujus sit conditionis administrator? Dicere inquam, intendit, esse considerandum, an administrator sit dives vel pauper, & an sit homo industrius seu potius negligens, & parum,
- 83 aut nihil aptus ad negotiandum, & acquirendum sua industria, & suis & laboribus,



bus, quia probata paupertate, & probato quod industrius non fuit, cum pecunia  
 communi acquisivisse, & non cum propria præsumetur. Licet enim præsumatur,  
 administratorem acquirere cum propria pecunia, ut jam supra dixi, & hoc  
 verum sit, etiam si administrator sit pauper, ut per Cuman. in *conf.* 88. *casus est*  
*tal. sub num.* 3. & etiam inopia laborante, ut per Cuman. in *conf.* 62. *n.* 13. in-  
 ter consilia Alex. lib. 4. per text. in *d. l. si defunctus. Cod. arbitr. tut.* ubi ¶ præsumi- 84  
 tur, tutorem pauperem acquisivisse suis laboribus, & multis aliis causis, & inde  
 conclusio generalis desumitur, quem in diem ditari posse præsumi debere, ut  
 per Bald. & Salicet. in *l. ex persona. C. de probat.* & per Alexand. in *conf.* 16. *num.* 3.  
 lib. 5. & per Menoch. in *tract. de præf. lib. 1. quest.* 24. *n.* 46. & lib. 6. *præf.* 28. in  
*princip.* Nihilominus constituto ¶ non solum de paupertate, sed etiam quod non esset 85  
 industrius, & sic quod sua industria aliunde quævisse præsumi non potest, de com-  
 muni, & non de propria pecunia acquisivisse præsumitur, & ita intelligitur text.  
 in *d. l. si defunctus.* & intelligitur conclusio supra relata, præsumi quem in diem 86  
 posse ditari, nempe ut procedat, quando sit habilis ad acquirendum, & habitu &  
 actu, sed non procedat, quando fuit probatum, quod non erat industrius, & sic  
 actu, quod acquisiverit, ejus industria præsumi non potest, ita declarat Roman.  
 in *conf.* 346. *n.* 16. *usque in finem* & Purpur. in *addit. ad. Bar. in l. 2. C. pro socio.* & An-  
 gel. in *conf.* 141. *super 1. puncto. col. 2. vers. quod intelligo verum.* Aret. in *conf.* 31. Franc.  
 Curt. in *conf.* 23. *col. 2. vers. nam præsumitur.* Præpos. in *c. significavit. in fin. de donat. in-*  
*ter vir. & uxor.* Barbat. in *capit. 1. de pecul. cleric.* Boer. *decis.* 81. *n.* 8. & ista est com-  
 munit opinio, ut late per Paris. in *consil.* 80. lib. 1. Malchard. in *tract. de probat. conclus.*  
 30. *sub n.* 5. Bero. *conf.* 191. *nu.* 49. lib. 1. Et hac ¶ opinione stante, male loquitur 87  
 Malchar. in *concl.* 611. *n.* 19. dum asserit, ab allegante rem fuisse quæsitam de com-  
 muni pecunia, non sufficere probare, administratorem non fuisse industrii habi-  
 tu, loquitur, inquam, male, quia loquitur contra supradictam opinionem magis  
 communiter receptam, & loquitur male, quia lucrum non provenit ab industria  
 habitu, sed requiritur actio & labor. Et ideo ¶ videmus, quod si frater major sit 88  
 industrius, & statim post mortem patris aliquid emat, præsumitur emisit cum pe-  
 cunia communi reperta in hereditate, quia in tam brevi tempore, quod aliquid ac-  
 quisiverit, videtur quasi impossibile, & sic ei non sufficit, quod habitu sit industri-  
 us, cum actu se exercere non potuerit. Angel. in *d. conf.* 141. *vers. unde posito.* Boer.  
*d. decis.* 81. *n.* 2. in *fine* & idem Malchard. *concl.* 30. *n.* 4. *vers. intellige igitur.* Quarto  
 & ultimo quæro, quid importent ultima verba Baldi, quod sit ¶ solitus lucrari? 89  
 Possunt intelligi, ut jam dixi, nempe, quod si fuit probatum, eum non lucratum  
 esse actu, debere censeretur acquisivisse de bonis communibus, quæ administrabat, &  
 possunt etiam intelligi, quod si fuisset probatum, ipsum fuisse solitum acquirere  
 communi nomine, & cum communi pecunia, quod ita juxta ejus solitum ef-



- set credendum, ipsum cum communi pecunia acquisivisse. Ita à solito, quomodo acquisitio facta fuerit, argumentatur Bald. in d. l. si patruus. n. 5. & Menoch. in d. pres. 47. in fin. & faciunt late tradita per Everard. in cent. sua, in loco à solito. & per Dec. in cons. 441. in. 2. vol. His cognitis, circa quæ sita à patruo, seu fratre
- 90 majore, ut redeam, unde digressus sum, persequendo ea, quæ supra dicebam, à pupillo neque tacite neque expresse societatem posse contrahi, cum supra dixerim, secundum aliquorum opinionem, contractum societatis à pupillo gestum posse claudicare, licet ego contrarium affirmaverim, si placet dicta opinio, claudicare posse, notandum est, pupillum & cogere posse illum, qui secum contraxit, ut declarat, an dictæ societati jam contractæ stare velit, text. est in l. Iulianus. §. si quis colludente. ff. de act. empt. Et dictum textum esse singularem, dicit Bald. in l. dolum. in fin. Cod. de peric. & com. rei ven. Alex. in l. juri gentium. §. prator. ff. de pact. & illum & dicit notabilem Anchar. in c. quum sit. col. 1. de elect. in 6. ad id. quod ubicunque est in facultate unius, actum cum alio celebratum fieri validum vel invalidum, potest cum eo agi, ut approbet vel reprobet, & ita tenet Octau. Simoncel. in tract. de decret. minor. libr. 3. titul. 8. inspect. 17. in fin. & hanc communem Doct. opinionem dicit Pinell. ad l. 1. C. de bon. mater. p. 3. nu. 34. Sed & adverte, quod ista opinio recipit duas declarationes. Una est, quod non procedat in contractu illicito & usurario, ut per Tiraquell. de retract. convent. in fin. n. 152. quod est valde notandum in materia societatis, in qua facile dari potest, quod esset illicitum & usurarium velle ratificatione secuta, percipere lucrum obventum tempore, quo pupillus periculum non sustinebat, ut dixi supra num. 22. dum probavi, societatis contractum claudicare non posse. Altera est declaratio, quod & procedat solummodo in minore, sed non procedat in pupillo, ita ibi tenent Salicet. Alber. Castrenf. Fulgos. & Pinel. d. p. 3. n. 5. & dicunt, quod ad hanc differentiam non advertunt aliqui ex Doctoribus, & quod contra eam loquitur Tiraq. in tract. de leg. commub. gl. 8. quæst. 10. n. 91. Et videtur dicendum, quod non procedat neque in pupillo, neque in minore, sed quod & tantum procedat contra minorem in effectu majorem, ea ratione, quia facta à minore convento in judicio hac declaratione, non datur amplius contra eum restitutio in integrum, ut per Bart. Castrenf. & Fulgos. in d. §. si quis colludente. & à minore beneficio restitutionis in integrum renunciari non potest. Si enim non potest ei renunciare, & per talem declarationem dicitur ei renunciare, consequens fit, dictum textum esse intelligendum in minore effectu majore, in quo amplius restitutionis in integrum renunciatio non est in consideratione, hoc argumentandi modo utitur Capic.
- 96 in decis. 110. Et dictum textum esse intelligendum, quod & loquatur de minore effectu majore, tenet ibidem Alex. in addit. ad Bart. & Imol. in clem. 1. num. 28. de rest. in integrum. Contra hanc argumentationem tenet Pinel. d. loc. part. 3. sub n.



sub n. 36. ubi dicit, minori ¶ dari in integrum restitutionem, etsi conventus in ju-  
 dicio declaravit, se velle stare contractui, & hanc esse veriore opinionem, dicit,  
 & eam comprobat Oddo in tract. de rest. in integ. qu. 25. art. 2. sub n. 15. Ego cre-  
 do, affirmandum ¶ esse, quod procedat non solum in minore, sed etiam in pupil-  
 lo, dummodo sit ejus ætatis, ut possit contractus cum eo gestus claudicare, ut  
 supra declaravi, & argumentatio supra relata non est attendenda, quia quod ¶  
 possit minor modo præfato facta declaratione amittere beneficium restitutionis  
 in integrum, est communis opinio, ut testatur præcitatus Oddo d. art. 2. sub n.  
 13. à qua non est recedendum, & ab ea etiam ipse recedere non audet, sed eam  
 limitat tribus modis. Primo ¶ ut procedat ita demum, si minor approbat  
 actum cum his solemnitatibus, cum quib. à principio explicare debuit, alias se-  
 cus. Gabriel Sarayn. in addit. ad Matthesil. sing. 155. Secundo, ut ¶ procedat ita de-  
 mum, si istam approbationem minoris Iudex approbaret, alias secus. Mallen, in  
 suo repert. in verb. minor si contractu. Aufr. in addit. ad Tolos. decis. 53. in fine. Matthesil.  
 d. singul. 155. Sed hanc limitationem sibi non placere dicit Pinel. d. par. 3. sub n. 36.  
 vers. sed sic mihi non placent. Tertio, ut ¶ hoc procedat quoad restitutionem peten-  
 dam adversus ipsum adversarium principalem, contra quem minor restitui non  
 potest, non autem quoad tutores & curatores, quorum consilio actum appro-  
 bavit, contra quos habet recursum, & ideo si illi soluendo non fuerint, dabitur  
 restitutio in subsidium ipsi minori, etiam adversus ipsum adversarium, dictus  
 Additionator ad Matthesil. sing. 155. licet videatur dubitare, tamen hanc limita-  
 tionem verissimam putat Oddo d. q. 25. art. 2. in fine. per ea quæ habentur in l. pro-  
 perandum. in fine. C. de judic. & in l. 3. ad finem. ff. de eo per quem factum erit. Ulterius  
 prædicta opinio, quod ¶ societas possit claudicare, & possit eam pupillus appro-  
 bare, si sibi placuerit, declaratur, ut procedat solummodo ante oppositionem fa-  
 ctam à parte, re integra, & non procedat post factam oppositionem. Bald. in c.  
 1. sub n. 15. de rescript. las. in l. non eo minus. n. 1. vers. limita istam. C. de prob. Lapis  
 in repet. rubr. de donat. inter vir. & uxor. §. 68. n. 7. Tiraq. de leg. connub. gl. 8. nu. 881.  
 Chassan. in consuet. Burgund. rubr. 4. §. 1. n. 27. Octau. Simoncel. d. libr. 3. titul. 8.  
 inspect. 17. n. 131. Pinel. d. par. 3. n. 32. vers. hac tamen intelligi debent. & non procedit  
 post negotium societatis completum, Menoch. in conf. 121. sub n. 34. lib. 2. Decian.  
 conf. 60. n. 18. lib. 2. Ultimo loco prædicta declarantur, quod ¶ licet pupillus ex con-  
 tractu societatis cum eo gesto non obligetur, tenetur tamen eatenus, quatenus fa-  
 ctus est locupletior, l. nam hoc natura. & l. naturaliter. §. fin. ff. de condict. indeb. & l. 3.  
 in princip. ff. commod. & l. eatenus ff. de negot. gest. Et si aliquid ¶ utile pro eo gestum  
 fuit, tenetur etiam actione negotiorum gestorum, l. ut in conductionibus. ff. pro. soc. l.  
 si pupill. in princip. ff. de neg. gest. l. furiosus. n. 123. ff. de act. & oblig. l. in pupillo. §. pla-  
 ne. ff. de solut. & l. 2. & l. tutori. C. de negot. gest. Roman. in conf. 453. sub n. 3.  
 & Petr.



- & Petr. de Ubald. *d. tract. part. 3. n. 4.* Bald. *in conf. 109. sub n. 1. lib. 2.* Et quia pupillum actione negotiorum gestorum teneri diximus, ideo non erit incongruum & extra propositum, hic aliqua tractare de eo, puta patruo vel fratre maiore, qui pupilli facultates & negotia administrat. Et primo sciendum est, quod licet etiam tutor pupilli negotia administret, tamen inter negotiorum gestorem & tutorem aliqua adfunt differentia. Primo t differunt in eo, quia officium tutoris est necessarium, & officium gestoris est inere voluntarium, & tutoris officium non potest dimitti, nisi necessitate cessante, sed gestoris officium potest omitti prohibitu voluntatis. Secundo differunt, quia tutor omnia pupilli negotia gerere tenetur, sed gestor negotiorum potest quaedam negotia gerere, & alia omittere.
- 106 Tertio t differunt, quia tutor potest contra extraneos actiones reales & personales pupillo competentes exercere, quia habet mandatum à lege, negotiorum vero gestor actiones exercere non potest, quia nullum habet mandatum, tantum si pupillo sit debitor, cuius negotia administrat, sibi ipsi ad pupilli utilitatem solvere tenetur, hæc omnia habentur *in l. tutori.* ubi glossa, Bar. Bal. Castr. & cæteri communiter ita declarant, Decian. *in conf. 85. lib. 2.* Secundo sciendum est, quod t negotiorum gestor regulariter tenetur de dolo, lata & levi culpa, sed non de levissima. Ista enim actio connumeratur inter actiones bonæ fidei, & connumeratur iste quasi contractus inter contractus illos, qui gratia utriusque celebrantur, ideo tenetur solum de levi culpa regulariter, quia regulariter in contractibus cæteris bonæ fidei solum quis de levi culpa tenetur, Dec. *in l. contractus. sub n. 38. ff. de regul. jur.* & ibidem Igneus *n. 49.* Corn. *in conf. 81. n. 7. lib. 4.* & *in conf. 103. lib. 1.* Cephal. *conf. 372. n. 15. lib. 3.* Borgo. *decif. 37. n. 12. part. 1.* Et t licet iste dicatur sua voluntate se ingerere in negotiis alterius, nihilominus de levissima regulariter non tenetur, ut facilius homines inducantur ad gerendum negotia absentium, quæ perirent, ita declarat Bald. *in l. quod merces. n. 34. ff. de positi.* Sed quia hoc verum est regulariter, ut dixi, ideo pro
- 107 hujus regulæ declaratione sciendum est, quod t negotiorum gestor tenetur etiam aliquando de levissima culpa, ac etiam de casu fortuito. Tunc de levissima culpa tenetur, quando alius diligentius negotium fuisset administraturus, & hoc sciens, nihilominus voluit se ingerere in eo, & administrare, *l. si pupilli. §. videamus. ff. de neg. gest. §. igitur. Instit. de oblig. quæ ex quasi contract. nasc.* Igne. *in d. l. contractus. sub n. 49. ff. de regul. jur.* Decian. *in conf. 85. lib. 2.* Et de t casu fortuito etiam tenetur in sex casibus, quos enumerat gl. *in l. si negotia. in vers. sit solutus. ff. de negot. gest. & primus casus inter enumeratos ab ea, qui est ad propositum, est, quando quis negotia pupilli administrat, & idem tradit Glossa *in §. igitur. in verb. obligatum. Instit. de oblig. quæ ex quasi contract. nasc.* Sed advertendum est, non*
- 108 t esse simpliciter & absolute verum, gerentem negotia pupilli teneri de casu fortuito,



tuito, sed est distinguendum, gloss. in l. si pupilli. in princip. in vers. locupletior. ff. de  
neg. gest. Nam dum ibi in textu dicitur, pupillum teneri si factus sit locuple-  
tior, sic ex eo textu patere ait, quod si quid de gestis periit, etiam fortuito ca-  
su, erit periculo gerentis. Deinde ita distinguit: Aut gestor t impendit in rem 113  
necessariam pupilli, & tunc pupillus tenetur in solidum, quemcunque exitum  
res habuerit, dummodo utiliter sit cœptum, l. sed in ultro. §. 1. ff. de negot. gest. &  
l. in pupillo. §. plane. ff. de solut. & l. verum. §. sciendum. vers. item non restituit. ff. de  
minor. Aut t impendit utiliter, & obtinet quod ibi dicitur, nempe, pupillum 114  
teneri quatenus factus est locupletior, & non teneri de eo, quod perit casu for-  
tuito, & an utiliter impensum fuerit, dicit, inspiciendum esse tempus litis cō-  
testatæ, l. litis. in princip. ff. de negot. gest. d. l. in pupillo. in princ. ff. de solut. Et quia  
supra dixi, numer. 106. gestoris officium esse voluntarium, & posse dimitti ad  
libitum voluntatis, cavendum est, hoc t non esse verum absolute, quia, ut dic- 115  
cit Castr. in d. l. tutori. n. 2. si hoc anno cœpisti accommodare vineas meas, te-  
neris perficere usque ad perfectum laborerium istius anni, sed anno sequenti non  
teneris, sed mihi sufficere debet, quod sponte fecisti, l. in commodato. §. sicut.  
ff. commod. & si habeam plures vineas, licet accommodando unam possis di-  
mittere aliam accommodare, quando solum in intentione unam accommodare  
velle habuisti, tamen omnes accommodare teneris, quando eo animo & inten-  
tione negotia gerere suscepisti, ut omnia ageres. Et qui hæc omnia negotia  
gerere incepit, tenetur omnia gerere, licet inter se sint omnino diversa, ut per  
Castr. ibid. sub. n. 3. qui ponit hanc notabilem & magistralem distinctionem,  
nempe, aut accessit t negotiorum gestor omnia gesturus, & ad omnia gerenda, 116  
licet sint diversa, tenetur. Aut non accessit tanquam omnia gesturus, sed quæ-  
dam vel non appareat, & tunc aut illa non gesta erant gestis connexa, vel erant  
pars gestorum, & tenetur, l. si cognati. ff. de negot. gest. & l. in commodati. §. sicut.  
ff. commod. aut erant omnino separata, & tunc aut alius fuisset gesturus omnia, si  
ipse non accessisset ad gerendum aliqua, & ipse hoc sciebat, & tenetur, l. si pu-  
pilli. §. final. ff. de neg. gest. aut alius t non fuisset gesturus, & tunc non tenetur, d. 117  
l. si tutori. C. de neg. gest. & secundum hanc distinctionem terminatur quæstio, quæ  
fuit inter Ioann. & Guiliel. antiquos glossatores, administrator teneatur de ne-  
glectis, ut per Bart. in dict. l. tutori. & per Corn. in conf. 81. lib. 4. nempe, quod  
teneatur quando accessit omnia gesturus. Hanc esse communem opinionem  
Dd. in dict. l. tutori. dicit Corn. in conf. 81. n. 6. ubi enumerat, quæ requirantur,  
& quæ probanda sint ad hoc, ut administrator de neglectis teneatur. Et t non so- 118  
lum tenetur de neglectis ab eo, sed etiam de neglectis ab ejus factore seu coadiuto-  
re ab ipso deputato, Borgn. decif. 38. n. 24. part. 1. Bursat. in conf. 133. n. 62. & seq.  
& in conf. 193. n. 3. lib. 2. etiam supradicta distinctione attendita videtur, quod male lo-  
quatur



- 119 quatur Paris. in *conf.* 86. n. 16. lib. 1. qui t affirmat, administratorem bonorum pupilli non teneri ponere pecunias ad honestum lucrum, & loquitur in eo, qui administrabat omnia bona. Et quamvis citet Dec. in *conf.* 178. & *decif.* Neapol. 192. tamen horum auctoritate ejus opinio sustineri non potest, quia in *d. consilio* & in *d. decision.* ad propositum nullum verbum habetur, ut considerat etiam Decian. in *d. conf.*
- 120 85. sub n. 29. in *fin.* lib. 2. & videtur dicendum, quod t quando omnia bona administrat, teneatur ponere ad honestum lucrum pecunias, dummodo pro parte pupilli
- 121 sint probata ea, quæ ponit Corn. *d. conf.* 81. lib. 4. & per Aret. in *conf.* 31. col. 1. ubi t excusat, administratorem, si adsit consuetudo in contrarium. Tertio & ultimo circa
- 122 negotiorum gestorem bonorum pupilli sciendum est, quod t si aliquid utile pro eo gestum fuit, absque alia ejus ratificatione valet, & tenet, quia à lege ratificatū dicitur, l. Pomponius. l. 1. ff. de neg. gest. & ibi Bart. n. 14. & Ang. nu. 4. Et hoc est verum, etiam si negotium fuisset gestum nomine alterius, & non nomine pupilli, gloss. in l. si pupilli. §. si Titii. in ver. Sempronium. & §. item queritur. in vers. ipso gesta. & ibi Alber. col. 3. & col. pen. ff. de neg. gest. Gabr. in *conf.* 1. num. 37. lib. 1. ubi tenet, dotationem pro filia à jure factam prodesse filio absque ejus ratificatione, ad excludendum fi-
- 123 liam dotatam, & sic ejus sororem vigore Statuti. Et quod t pupillus teneatur absque ratificatione, si aliquid utile pro eo gestum fuit, est textus expressus in d. l. ut in conductionibus. ff. pro soc. cujus verba sunt ista: Et ideo societate sine tutoris auctoritate coita, pupillus non tenetur, attamen communiter gesto negotio tenetur.

N. 7. In Belgio passim observatur & præsertim in Hollandia, ut post contractum matrimonium, bonorum omnium etiam futurorum, ut hæreditatum, legatorum &c. societas introducatur (nisi illa pactis antenuptialibus expressè sit exclusa). Quod adeo verum est, ut etiam vi istius societatis conjugal, æs alienum antè contractum, communicetur: id tamen si durante matrimonio creditor exigere neglexerit, eo soluto, adversus socium nulla ejus ampliùs est actio, sed contra eum qui ex conjugibus id contraxerat aut ejus hæredem. Neostad. de pactis antenuptialibus. obs. 12. & 13. Sed si pacto societas omnium bonorum sit exclusa, & ita redditum ad jus commune: dicendum est conjugibus licere quamvis societatem inire; ita tamen ut non sapiat donationem, quæ illam invalidam reddit, nisi morte confirmatam, l. 7. §. 6. & l. 32. §. 1. 2. 3. ff. de don. inter vir. & uxo. 23. 1.

Sic possunt quoque conjuges quemcunque inter se celebrare contractum, extrà donationem; de quo videndus Rodenburg de jure conjugum. tit. 2. de conjugum gratificandi potestate cap. 4. n. 21.

N. 14. Vid. in not. cap. 5.

N. 22. Vid. not. cap. 17. & 18.

N. 28. Vid. not. cap. 5. & 39.

N. 35. & 36. An & quando societas præsumatur, & communi nomine aliquid gestum esse dicatur, tractat hic autor. Sed an societas quæ in hac Patria est inter conjuges, continuata censeatur inter superflicem & liberos, si nulla sit facta bonorum divisio? vide inferiùs cap. ult. in notis.

N. 40. Minor repetet pecunias cum usuris. vid. not. cap. 17. & 18.

e A



## CAPUT IV.

*De eadem materia.*

## SUMMARI A.

- 1 *Societas inter pupillum & tutorem contrahi non potest.*
- 2 *Societas sine consensu esse non potest.*
- 3 *Societas à tutore cum pupillo publice & palam contrahi potest, & ejusdem ratio assignatur. nu. 4.*
- 5 *Intellige, super rebus mobilibus & aliis, quarum alienatio sibi permessa est.*
- 6 *Societas à tutore cum pupillo, jussu testatoris precedente, contrahi potest.*
- 7 *Morte soluitur societas.*
- 8 *Non transit ad heredes.*
- 9 *Tutorem posse auctorare in facto proprio.*
- 10 *Alienationem rerum minoris fieri posse, precedente jussu testatoris absque alia solemnitate.*
- 11 *Limitatur quatuor modis. & n. 12.*
- 12 *Iussus testatoris probatur ex testamento invalido, non tamen ex scriptura ab eo confecta.*
- 13 *Iussus testatoris si non fuit observatus, societas in dubio contracta presumi non potest.*
- 14 *Societas contrahi potest à pupillo cum uno ex tutoribus, altero contutore auctorante.*
- 15 *Secus est si unus sine alio administrare non potest.*
- 16 *Societas à pupillo cum extraneo tutore auctorante contrahi potest. & numero 17.*
- 18 *Si expresse contrahitur societas, erit necessaria expressa auctoritas, si tacite, sufficit etiam tacita auctoritas.*
- 19 *Maxime si contrahatur super rebus, quae servando servari non possunt.*
- 20 *Decretum Iudicis requiritur in alienatione rerum pupilli.*
- 21 *Decretum Iudicis requiritur in societate.*
- 22 *Decretum Iudicis non requiritur in tacita societate.*
- 23 *Etiam si sit societas omnium bonorum.*
- 24 *Solemnitates à Statuto requisitae in contractu mulierum, cessant in contractu tacite inito.*
- 25 *Alienatio tacita rerum minoris fit sine solemnitatibus.*
- 26 *Alienatio rerum minoris proveniens à lege non requirit solemnitates.*

# TRACTATUS DE

- 27 *Decretum iudicis requiri in societate pupilli, tenet auctor, omnium bonorum. & num. 28.*
- 29 *Societas potest contrahi cum pecuniis pupillaribus. n. 30. & 31.*
- 32 *Fallit, si pecunia sit destinata in emptionem pradiorum. & num. 33.*
- 34 *Fallit etiam, si pecunia sint irrogata in emptionem censuum, nisi census sint redempti vigore pacti in eo apposti. & n. 35.*
- 36 *Fallit, si pecunia jam sit posita in mercatura.*
- 37 *Fallit, si sit iam erogata in officiis & montibus, qui habentur in Romana Curia.*
- 38 *Societas officii pupilli sine decreto alienari non potest, nec disdici. & numero 39.*
- 40 *Tutor si cum pecunia communi cum pupillo acquirit, acquisita erunt communia.*
- 41 *Pecunia redacta ex re pupilli est tutoris, & ex eis acquisita sunt tutoris. & nu. 42.*
- 43 *Tutor an teneatur pupillo ad interesse.*
- 44 *Tutor an presumatur contraxisse cum propria pecunia, & an pupillari nomine. & n. 45. & 46.*

**I**demus supra de pupillo carente tutore, an possit contrahere societatem, modo videndum est de pupillo habente tutorem; & ut clare & distincte procedamus, plures sunt considerandi casus. Primus erit casus, quando agitur de societate inter pupillum & ejus tutorem contrahenda, & hoc casu conclusio erit, inter eos societatem esse non posse, ita dicit Bald. in *conf. 109. sub. n. 1. lib. 2.* ea ratione, quia tutor in facto proprio authorari non potest, *l. 1. ff. de auct. tut. Rom. in conf. 413. n. 15. Dec. in conf. 21. sub n. 1. lib. 1. & in conf. 441. n. 6. lib. 2.* Anchar. Regiens. q. 40. n. 2. lib. 3. Petrus de Ubald. d. tract. de duob. fratrib. part. 3. sub nu. 5. Alciat. in tract. de presumpt. reg. 1. pres. 25. n. 2. Menoch. in tract. de pres. lib. 3. pres. 56. nu. 14. Et quatuor rationes pro hac opinione probanda adducit Petr. de Ubald. d. loco. Una est, quod societas sine consensu esse non potest; *l. ut in conductionibus. ff. pro soc.* Secunda est, quod (ut jam dixi) tutor in facto proprio authorari non potest, *d. l. 1. ff. de auct. tut.* Tertia, quod in societate requiritur mutua collatio, & hoc cessaret in tutore, quia cum administraret, sibi ipsi communicaret, *c. fin. de instit.* Quarto & ultimo, quod de administratis tenetur reddere rationem, *toto tit. ff. de tutel. & rat. distrab.* & actione tutelæ esse agendum cessante societate admittit Corn. *conf. 1. in fine lib. 1.* Et quinta ratio addi potest, quod in societate aliquando, puta omnium bonorum, requiratur bonorum stabilium communicatio, & sic alienatio, quæ à minore fieri non potest, *l. lex qua tutores. C. de admin. tut. toto tit. ff. & Codic. de rebus eorum.* Hanc rationem considerat Corn. in *conf. 308. sub n. 1. lib. 1.* Et his fundamentis attentis, hanc conclusionem verissimam esse, omni difficultate cessante, dicendum est, & si pupillus cum extraneo societatem contrahere non potest, multo magis



to magis dicendum est, quod non possit contrahere cum ejus tutore, cum plura fundamenta sint hoc impediencia, & cum extraneo contrahere non adsunt tot fundamenta hoc prohibentia. Fallit ista conclusio, quando tutor contrahit cum minore palam & bona fide, ita tradit Socin. in *conf.* 60. sub n. 15. lib. 3. Corn. in *conf.* 1. n. 8. & in *conf.* 308. sub n. 1. lib. 1. Dec. d. *conf.* 44. n. 6. earatione, quia tutor palam contrahendo sibi ipsi authorare potest secundum communem opinionem, à qua non esse recedendum in judicando dicit Socin. d. *conf.* 60. sub n. 15. & de communi testatur etiam Ias. in l. 1. §. fuit *quesitum.* ff. ad Trebellian. & Bogn. in *tractat.* de tutor. sub n. 179. Declaratur tamen ista fallentia, ut procedat solum circa mobilia, & circa alia, quarum alienatio est sibi permessa, secundum Rip. in d. l. 1. §. fuit *quesitum.* n. 9. ff. ad Trebellian. & Cephal. in *conf.* 248. n. 3. lib. 2. Fallit etiam supradicta conclusio, quando iussus testatoris intervenit, ut per Dec. dict. *conf.* 44. lib. 2. Nam in casu suo quidam testator cogitans, quantum honoris & utilitatis sibi attulisset, seu afferret Trafficus de Venetiis, voluit & disposuit, quod dictus Trafficus fieret & continuaretur per ejus filios & heredes cum sociis de Gualteruciis, si, & quando, & prout Antonio de Gualterotis videretur & placeret, & dictum Antonium constituit executorem, factorem, & procuratorem duraturum post mortem, circa omnia gerenda, facienda, & exercenda circa dictum Trafficum & societatem cum auctoritate, potestate, & talia plenissima posse prosequi facere, & de novo creare, & in plena forma. Admittit morte testatoris fuisse dissolutam societatem, §. *solvitur.* *instit.* de societ. & l. *actione.* §. *morte.* ff. pro soc. & in heredem transiitum non fecisse, l. *furti.* §. *penultim.* ff. de his qui not. *infam.* l. *nemo potest.* l. *verum.* §. *in heredem.* ff. pro soc. & à principio non potuisse pacisci, quod societas ad heredes transiret, l. *adeo.* in princ. ff. pro soc. Et licet dictus Antonius esset tutor dictorum filiorum & heredum, nihilominus propter iussum testatoris determinavit, tutorem potuisse authorari in facto proprio, & societatem inter eos fuisse contractam. Et hanc Decii consultationem confirmat etiam Rim. jun. in *conf.* 636. n. 6. lib. 6. Et quamvis dixerim in cap. *precedenti*, etiam iussu testatoris precedente, inter pupillos consensu carentes societatem contrahi non posse, non sequitur, idem dicendum esse in presenti, quia modo adest tutor, quem propter iussum testatoris authorari posse in facto proprio, admittitur. Ita videmus, posse, iussu testatoris precedente, alienationem rerum minoris fieri à tutore, sine alia solemnitate. Menoch. de arbitr. jud. casu 171. num. 67. Octau. Simoncellus in *tract.* de decret. minor. lib. 2. inspect. 7. n. 109. Roland. in *conf.* 99. lib. 2. & hoc est verum, etiam si testamentum irritum factum fuerit, ut per d. Octau. Simoncell. d. loc. n. 109. Sed limitatur ista opinio tribus modis. Primo, ut alienatio fieri non possit, si non tendat in minoris utilitatem. Secundo, ut fieri non possit nisi servata forma testamenti. Tercio, ut non sufficiant



- conjecturæ ad probandum voluntatem defuncti, in hoc, utputa si in ejus vita habuisset res venales, non per hoc est credendum, quod facultatem vendendi dictas res venales concesserit, istas tres limitationes ponit Octa. Simoncell. *d. loco sub n.*
- 12 112. Quartum adde, quod ꝑ licet ex testamento invalido probetur voluntas testatoris, non tamen probatur ex scriptura ab eo confecta, ita dicit Octau. Simoncel. *d. loc. nu. 110. ex Dec. in conf. 448. lib. 2.* Ad prædicta etiam adverte, quod
- 13 ꝑ jussus testatoris si non fuit observatus, societas contracta in dubio præsumi non
- 14 potest, Rim. sen. *conf. 201. n. 7. li. 2.* Secundus est casus, quando ꝑ pupillus duos habet tutores, & hoc casu considerandum est, an quilibet ipsorum in solidum habeat administrandi facultatem, an vero unus sine alio administrare non possit, si quidem quilibet habeat administrandi facultatem, & tunc inter eos & pupillum, & inter unum ex eis & pupillum, altero auctorante, societas contrahi poterit, Bald. in *l. cum ipse. sub n. 2. C. de contrah. empt. Socin. in conf. 160. libr. 2. nu. 24.* ubi præsupponit, quod pupillus in casu suo haberet plures tutores, Petr. de Ubald. *d. tract. q. 3. sub n. 6. & n. 8. Cephal. in conf. 248. num. 32. lib. 2.* Si ꝑ vero unus sine alio administrare non poterit, & tunc tutorum auctoritas necessaria erit, & de his duobus erit dicendum, prout de uno solo in superiori casu dictum fuit. Petr. de Ubald. *d.*
- 16 *qu. 3. n. 6.* Tertius est casus, quando pupillus habet tutorem, & ꝑ agitur de societate contrahenda cum extraneo, & non cum ipso tutore, & hoc casu Dd. communiter firmant, societatem contrahi posse à pupillo cum tutoris auctoritate, *l. ut in conductionibus. ff. pro soc. Bald. in l. si patruus. sub numer. 15. Codic. com. utr. jud. & in l. mandatum. sub numero quinto. Codic. mandati. & in addit. ad tractat. Bartol. de duobus fratribus, numero decimo septimo, in fine. Abbas in consilio octuagesimo septimo, in fine libr. 2. Barbat. consilio decimo, sub numero 18. libr. 4. Corn. consilio primo, in fine libri primi. Iason. in l. 1. numero 6. Codic. qui testament. fac. poss. Socinus in consilio 160. numero 14. libr. 2. Petr. de Ubaldis dict. tractat. de duobus fratribus. part. 3. sub numero 5. Ancharan. quest. 40. numero 4. libr. 3. Ceph. consilio 247. num. 1. lib. 2. Menoch. in tractat. de præsumpt. lib. 3. præsumpt. 56. n. 12. Maschard. in tractat. de probat. conclus. 31. numero 16. & conclus. 1309. numero 41. Ioseph. Ludou. in suis conclusionib. conclusion. 13. vers. prima conjectura. numero 129. Et si tres essent fratres, unus pupillus, & alii duo majores, & unus ex eis esset tutor pupilli, utique societas solum contracta præsumeretur inter pupillum & alterum fratrem non tutorem, & inter ipsos fratres majores, sed non præsumeretur contracta inter pupillum & ejus fratrem tutorem, Petr. dict. tractat. part. 3. numero nono. Sed*
- 17 hanc opinionem, quod ꝑ pupillus possit societatem contrahere cum tutoris auctoritate, intellige, quod si pupillus sit infans, à tutore erit contrahendum, si vero sit major infante, erit ab ipso contrahendum cum auctoritate tutoris, alias societas non valeret, ita tradit Socin. in *conf. 24. num. 45. lib. 1. arg. text. in l. poterit.*



poterit. *Cod. de iure de liber. dummodo non sit proximus infantia*, *Gomes. variar. resolut. lib. 2. cap. 14. sub n. 1.* Item intellige, quod si agatur ꝑ de societate expresse 18 contrahenda, erit etiam necessarium, quod verbis expressis tutor suam auctoritatem interponat.

Si vero agatur de societate tacite contrahenda, actus exercendo sociales factis erit, si tacite tutor suam auctoritatem interponat, ita declarat Baldus in d. l. si patruus. sub numer. 15. & in d. l. mandatum sub num. 5. & in addit. ad tractat. Bartol. de duob. fratrib. num. 18. Barbat. in consilio 10. sub num. 18. libr. 4. Dec. in cons. 19. num. 5. Tiraq. in tract. de leg. connubial. Glossa 7. num. 20. & 21. & est communis opinio Menoch. d. tract. de presumpt. libr. 3. presumpt. 56. num. 13. Lamberteng. in tract. de solemn. requis. in contract. mulier. in ver. consensus. gloss. 3. num. 3. & 4. Ista distinctio transit sine difficultate, quando ꝑ societas contrahitur super rebus, quæ 19 servando servari non possunt, ut si contrahatur super fructibus solummodo, quæ servando servari non possunt, & super lucris, quæ proveniunt ab aliqua negotiatione, vel aliunde, quæ indies consumantur, ut per Alex. in cons. 49. numer. 4. libr. 1. & per Iason. in l. 1. sub n. 6. citando Alex. d. loco. C. qui testam. fac. poss. & per Menoch. in tractat. de pres. lib. 3. pres. 56. num. 18. Sed quæro, quid sit dicendum, quando ꝑ societas contrahitur super rebus, pro quibus alienandis Iudicis de- 20 cretum requiritur, juxta tradita per Roland. in cons. 54. libr. 2. & in cons. 7. libr. 3. & per Menoch. in tractat. de arbitr. judic. casu 171. inquam, supra dicta distinctione attentata, communiterque recepta, dicendum videbatur, in ꝑ expressa societate, 21 quemadmodum tutoris auctoritas expressa requiritur, quod ita etiam requiratur Iudicis decretum, quia in societate dominium transfertur, l. 1. in fine. ff. pro socio. & quemadmodum in cæteris contractibus, in quibus dominium transfertur, requiritur decretum, ita quod in isto requiratur, dicendum videtur, cum contrarium de jure cautum non reperiatur. Hanc conclusionem late comprobat Octau. Simonc. in tractat. de decret. minor. lib. 1. tit. 1. & diligentissime scripsit, & non reperio, quod regulam præfatam in societate non procedere declaraverit.

In tacita vero ꝑ societate videbatur dicendum, non requiri decretum Iudicis 22 quia si Iudicis decretum requireretur, nunquam daretur casus, quod ea tacite contrahi posset, prout tacite contrahi posse admittunt Doctores, tacite auctorante tutore in supradicta eorum distinctione. Et si diceretur, eos loqui in societate, quæ contrahitur super reb. quæ servando servari non possunt, respondetur, eos loqui etiam de ꝑ societate omnium bonorum, in qua fit re- 23 rum immobilium alienatio, ita videtur loqui Bald. in dict. l. si patruus. sub numero 15. *Codic. commun. ult. jud. & in l. mandatum, numero sexto. Codic. mandati. & in addition. ad Barr. in tractat. de duobus fratrib. numero decimo septimo, in fine.*



Corne. in consilio 213. numero 1. libr. 3. ubi ponit verba dicta à Decio in consil. 21. in princip. Petr. de Ubaldis dict. tractat. de duobus fratribus. part. 3. numero 5. Menoch. de præs. præs. 56. numero 12.

- 24 Et horum opinio comprobari videtur, quia videmus, quod si statutum disponatur, solemnitates aliquas requiri in contractu mulierum, non habet locum in contractu tacito, sed solum in expresse. Ita loquendo de societate tacite contrahenda à muliere, tradit Lamberteng. in tract. de solem. adhib. in contract. mulier. in ver. consensus. gloss. 7. numero 3. & ejus opinio vera videtur, licet contrarium teneat Menochius in consilio 121. numero 100. libr. 2. loquendo tamen de societate renovanda per solam dimissionem capitalis, de qua materia agam suo loco. Et videtur comprobari opinio præfata, quia quod si tacita alienatio rerum minoris possit fieri sine solemnitatibus, quicquid dicat Octau. Simonc. in dict. tract. de decret. minor. libr. 3. tit. 8. inspect. 10. n. 72. tenet Bald. in l. sed & si pecunia. §. si jus. ff. de rebus eorum. ubi dicit, quod si alienatio procedit per negligentiam, & non per aliquod factum, non requiruntur solemnitates, & idem tenet Rom. in consilio 199. numero 13. & Fabian. de Monte in tractat. de empt. & vendit. qu. 5. principali. tit. de solem. in alien. minor. requis. numer. 89. Etiam si quod non requirantur solemnitates in alienatione rerum minoris, quæ provenit à legis dispositione, tradit Alciatus testando de communi opinione in l. 1. in princip. numero 14. ff. de verborum obligation. Cephal. in consilio 396. numero 35. libr. 3. Ego sum in opinione, societatem omnium bonorum à pupillo tacite authorante & tutore sine solemnitatibus contrahi non posse, quia in ea requiritur communicatio, & sic alienatio, & est indubitata conclusio, res minoris sine solemnitatibus alienari non posse. Nec me retrahit ab hac opinione, quod in alienatione obvenienti ob negligentiam, & ex dispositione legis, solemnitates non requiruntur, quia in societate contrahenda negligentia operari non potest, sed requiritur actus positivus, nempe, quod quilibet sociorum bona sua conferat, ut infra suo loco dicam: & iste actus positivus etiam fit expresse, & non tacite, licet ex eo postea tacite resultet societas, & si fit expresse, quod in eo procedant ea, quæ de actu tacito dicuntur, affirmari non potest.
- 28 Et non si potest in societate considerari tacita legis dispositio, ex qua inducatur alienatio sine solemnitatibus, quia hoc lege cautum non reperitur, & erubescimus sine lege loqui, l. illam. Codic. de collat. Et ita societatem omnium bonorum à pupillo accedente etiam tutoris auctoritate contrahi non posse, quia in ea intervenit alienatio, quæ fieri non potest sine solemnitatibus, tradit Corn. in consilio 308. sub numero 1. vers. his tamen. libr. 1. Quæro insuper, quid dicendum sit de societate si contrahenda cum pecuniis pupillaribus? Utique regula erit, societatem cum tutoris auctoritate sive expresse, sive tacite contrahi posse



posse absque Iudicis decreto, ea ratione, quia pecunia est de rebus, quæ servando servari non possunt, ita tutorem, hac ratione attenta, posse distrabere & expendere pecunias pupillares, post infinitos, quos citat, tradit Simoncel. *d. tractat. de decret. minor. libr. 3. titul. 8. inspectio. 16. numer. 115.* Et t̄ cum ea posse contrahi 30 societatem officii, tradit Caltrac. *in tractat. de societat. offic. capit. 12.* Et non solum id fieri potest, sed t̄ bene faciet tutor, si cum pecuniis pupilli contrahet societatem, 31 ut inde lucrum percipiat, quia non debet illas tenere otiosas, sed tenetur ponere ad honestum lucrum, puta, in cambiis, seu in mercatura, si sit in Civitate, ubi cambia & mercatura exerceantur. Borg. *in tractat. de tutor. numer. 115.* Roland. *in consilio 49. numero 35. libr. 1.* Simoncel. *dict. inspect. 8. numero 117.* alias tenetur emere prædia, Borgn. *dict. tractat. numero 115.*

Primo, ista regula t̄ fallit, si pupillaris pecunia sit destinata in emptionem 32 prædiorum. Nam licet secundum magis communem opinionem pecuniæ in emptionem prædiorum destinatae, si sunt majorum, inter immobilia non computantur, ut per Boer. *decisione ducentesima nona.* Simoncel. *dict. inspect. decimasexta, numero centesimo decimo septimo.* tamen bene inter immobilia computantur pecuniæ pupillares, favore minoris ætatis. Simoncel. *dict. inspect. decimasexta, numero centesimo vigesimo secundo.* ubi inter alios ad hoc probandum citat Horatium Luitium Calliensem, virum equidem summi ingenii, *in tractat. de Privileg. scholar. privileg. 27. vers. quarto amplia.* & certe fuit vir maxima eruditione præditus in utroque jure, & fecit etiam annotationes ad Concilium Tridentinum, & nisi fuisset immatura morte præventus, alia etiam opera edidisset, & præcipue tractatum de Archiepiscop. & quædam ejus consilia reperiuntur impressa inter consilia criminalia diversorum compilata à Piletto, ubi etiam adsunt consilia quædam D. Bartholomæi Ghisii avunculi sui Civis Calliensis, qui similiter fuit in utroque jure bene eruditus. Lucas de Callio etiam fuit Doctor excellentissimus, Petrus de Urbaldi *in tractat. de duobus fratribus. part. 6. sub numero vigesimoquarto.* & mendax fuit quidam æmulus gloriæ Civitatis præfatæ, quia ausus fuit asserere in ea, Doctorem aliquem non fuisse, qui ejus scripta promulgaverit. Et ut redeam unde digressus sum, ubi cum pecuniæ t̄ pupillares, ut dixi, destinatae in 33 emptionem prædiorum inter immobilia computantur, sine decreto alienari non possunt, ideo sine decreto super eis societas contrahi non poterit.

Secundo fallit, si t̄ pecunia jam sit erogata in emptionem censuum seu Consti- 34 tutionem Pii V. commentatam à Havarr. in ejus tractat. de usur. Dicti enim census distrabere non possunt, ut pecunia inde redacta convertatur in societatem, quia inter immobilia computantur, *Clem. exivi. de verborum signification.* Roland. *consilio 54. libro secundo.* Sed t̄ ista fallentia non procedit, quando census à debi- 35



toribus juxta facultatem eis competentem extinguerentur, talis enim extinctio fieri potest sine decreto, quia decretum non requiritur, quando tenetur quis aliquid de necessitate facere, *l. à Divo Pio. §. final. ubi Alex. & Ias. ff. de re jud.* Simoncel. *dict. inspect.* 8. numero 119. & seq. Et sic pecunia licet sit redacta ex re immobili, nihilominus inter mobilia computanda est, prout dicitur de alia qualibet pecunia redacta ex aliis rebus, secundum Baldum in *l. ea demum. Codic. de collat.* Tiraquell. in *tractat. de retra. ligna. §. 1. glossa 7. numero 113.* & vide eundem in *dict. tractat. in fine. question. 13.*

36 Tertio fallit, si pecunia jam sit posita in mercatura, vel penes aliquem emptorem, nam inde amoveri non potest, sine Iudicis decreto, quia inter mobilia computatur, Baldus in *c. cum causa, ad fin. de re jud.* Tiraq. d. gl. 7. n. 114.

37 Quarto fallit, si pecunia sit jam erogata in officiis seu montibus, qui habentur in Romana Curia, seu sit posita in societate officiorum, his etiam calibus inter

38 mobilia computatur, & sine decreto inde amoveri non potest, Simoncell. *dict. inspect.* 16. numero 118. qui numero 121. dicit, quod licet disdicta societatis officii à minore fieri possit, maxime si in infirmitate tenetur de ejus morte, ne pecuniae perdantur, tamen quod societas sine decreto alienari non potest, licet per-

39 maneant in periculo, si minor moreretur. Et dicit non ob stare, quod res non alienari potest, si sit supposita periculo sine decreto, ut tradunt Doctores de molendino, quia, ut ipse dicit in *dict. titul. 8. inspect.* 12. numero 86. male loquuntur Dd. quia etiam si adsit periculum interitus, requiritur decretum, & periculum interitus erit causa sufficiens pro ipso Iudice ad decretum interponendum. Potest etiam dici, quod non obstat decisio Doctorum loquentium de molendino existenti in periculo, quia loquuntur de periculo interitus imminente circa rem ipsam, & in societate periculum consideratur circa personam eveniente morte, quæ à quolibet, & in qualibet ætate est continue expectanda, juxta illud: *Estote parati.* Et cum societas non possit alienari sine Iudicis decreto, videtur etiam dicendum non posse fieri disdictam, & recuperare pecunias, quia cum non possint recuperari alienando, videtur etiam quod non possint recuperari disdicendo, cum idem sequatur effectus.

Quartus erit casus principalis, prosequendo suprapositam materiam, quando pupillus habet tutorem, qui citra societatem ejus bona administrat. Nam quemadmodum dixi in capite precedenti de fratre seu patruo administrante bona fratris pupilli, ita hic incongruum non erit agere de tutore administrante bona communia citra societatem convenienti huic casui, ideo ea non repetam, sed tantum dicam ea, quæ in particulari circa tutoris personam consideranda veniant. Et dico, quod si tutor aliquid acquirit cum pecunia communi, erit



erit id commune cum pupillo, quicquid sit in fratre, qui non sit tutor, tam si acquirat nomine communi, quam etiam si acquirat nomine proprio, Bart. in l. Titium & Mavium. §. altero. ff. de admin. tut. & in l. si patruus. & ibi Bald. Codic. comm. divid. ubi idem tradunt de re empta à tutore cum pecunia pupilli, quod sit ipsius pupilli.

Si autem & adquisitio fuerit facta à tutore, non de pecunia pupilli, neq; de pecunia communi, sed pecunia redacta ex re pupilli, seu ex re communi, res acquisita non erit pupilli, neque communis, quia pecunia redacta ex re communi, seu ex re pupilli, est ipsius tutoris, & ideo ipsius est etiam res empta cum ea, Bartolus in d. §. altero. & in d. l. si patruus. ubi etiam Bald. C. com. utr. judic.

Et est & ratio differentie inter pecunias redactas, & inter rem acquisitam, quia pecunia facile consumitur, ideo voluit lex favore pupilli, quod tutor sit debitor in genere, propter periculum si periret, quod pereat tutori, & non pupillo, ita declarat Bart. in dict. §. altero. & Bald. in d. l. si patruus. Et licet pecunia efficiatur tutoris, & res similiter quesita cum ea sit ipsius, tamen & tenetur pupillo ad interesse, ut Bart. & Bald. tradunt in locis prefatis.

In dubio & autem an presumatur tutor contraxisse de propria pecunia, late explicavi supra in capite precedenti. & explicavi etiam quando presumatur contraxisse nomine proprio sine nomine pupilli. Et nota unum, quod si tutor contraxit sub nomine officii, nempe uti tutor, presumitur contraxisse & acquisivisse eis, quorum nomine gerebat tutelam, Menochius in tractat. de presumptionibus, libro tertio, presumption. 46. numero nono.

Et contrahendo etiam de & re spectante ad pupillum, nomine pupilli contrahere presumitur, Menoch. d. tractat. libr. 3. presumption. 49. numero quinto.

Sed si spectare & posset etiam ad ipsum tutorem, tum proprio nomine contraxisse presumetur, nisi aliter appareret ex lectura suorum librorum, Borgn. in tractat. de tutor. sub num. 243, & 244.

N. 37. vid: not: cap. 34. n: 5.

## CAPUT V.

## De eadem materia.

## SUMMARI A.

- 1 Minor habens curatorem, non potest sine ejus auctoritate societatem contrahere.
- 2 Minor non habens curatorem potest societatem contrahere, & quemlibet contractum facere. n. 3.

4 Et



# TRACTATUS DE

56

- 4 Et multo magis procedit in Iudæo minore.
- 5 Decretum requiritur in societate contrahenda à minore carente curatore.
- 6 Minor descriptus in albo mercatorum poterit societatem contrahere sine decreto. num. 7.  
8. 9. & 10.
- 7 Consuetudo circa alienationem rerum minorum stricte intelligenda.
- 8 Procurator constitutus ad vendendum poterit ea omnia facere, quæ da consuetudine in  
contractu venditionis requiruntur.
- 10 Res eadem diverso jure censi non debet.
- 11 Consequens præsupponit necessarium antecedens.
- 12 Minor non potest res mobiles, quæ servari possunt, alienare sine decreto, & num.  
13.
- 13 Dispositio legis in uno ex equiparatis procedit etiam in alio.
- 14 Potest illas alienare, quæ non possunt servari.
- 15 Minor, qui veniam ætatis impetravit, non potest alienare immobilia sine decreto, &  
mobilia quæ servari possunt. & n. 17.
- 16 Minor an possit alienare sine decreto, stante Statuto, quod ætas decem & octo annorum  
intelligatur ætas perfecta & legitima, & recensentur tenentes negativam.
- 18 Affirmativam tenet auctor, & citati ab eo.
- 19 Statuto disponi potest, quæ ætas dicatur legitima & perfecta.
- 20 Argumentum à venia ad legitimam ætatem non procedit. & numero 21.
- 21 Castrensis saluatur.
- 23 Argumentum à juramento ad dictum Statutum valet.
- 24 Juramentum firmat contractum minoris factum sine decreto.
- 25 Juramentum firmat etiam societatem à minore jam celebratam.
- 26 Juramentum an firmet contractum Iudæi minoris.
- 27 Iudæus obligatur juramento.
- 28 Restitutio in integrum conceditur minori adversus societatem.
- 29 Limitatur, si societas dolo contracta fuit.
- 30 Declaratur non procedere quoad societatem rescindendam, sed ut ad æqualitatem red-  
catur.
- 31 Declaratur non procedere, ubi pro annullanda societate daretur remedium ordinarium.  
& n. 32.
- 33 Restitutio in integrum non datur, si in societate damnum proveniat ex accidenti.
- 34 Minor non restituitur ob damnum obventum casu fortuito.
- 35 Minor non restituitur adversus judicium sortis.
- 36 Minor non restituitur adversus contractum, ex quo potest dubitari, an obventurum dam-  
num sive lucrum. & numero 37. cum pluribus sequentibus.
- 38 Emptio minori pretio fieri potest, si venditor non vult teneri de cautione, & ad pretii re-  
stitutionem.

40 Resti-



- 40 Restitutio an detur minori contrahenti societatem officii. & numero 41.  
 42 Minor si se supponat periculo, quod potest evenire absque spe lucri, ut in locatione domus facta potentiori, restituitur in integrum.  
 43 Restitutio in integrum an detur minori, qui veniam aetatis obtinuit.  
 44 Restitutio in integrum an concedatur minori descripto in albo mercatorum. & n. 45.  
 46 Mercator ad hoc, ut quis dicatur, non sufficit, si semel vel bis mercaturam exercuit.  
 47 Minori 18. annorum non datur restitutio, si vigore statuti aetas illa habetur pro legitima.  
 48 Instrumentum appositum in contractu non impedit restitutionem in integrum. & num. 49.  
 50 Minori, qui iuravit se majorem, non datur restitutio in integrum.  
 51 Debet minor restitui saltem per denunciationem evangelicam.  
 52 Contra.  
 53 Et si denegatur restitutio ex capite minoris aetatis, non denegabitur ex alia causa.  
 54 Restituitur, si iuravit, se majorem absque dolo, credens se esse talem, & interveniente dolo secum contrahentis.  
 55 Filia si cum juramento renuntiavit hereditati paterna, asserens se majorem, restituitur, quia pater sciebat eam esse minorem.  
 56 Restituitur minor iurans se majorem, si ex ejus aspectu percipitur, eum esse minorem.  
 57 Restitutio licet denegetur adversus eum, qui cum minore contraxit & asseruit, se jurejurando majorem, tamen non denegatur adversus extraneum.  
 58 Restituitur minor, si ipse & contrahens cum eo fuerit in pari dolo.  
 59 Restituitur minor, si iuravit generaliter contenta in instrumento vera esse. & n. 60. 61. & 62.  
 63 Restitutio an detur minori, qui iuravit, quando contractus est nullus.  
 64 Limitatur pluribus modis. cum plurib. num. seqq.

**S** Equendo suprapositum ordinem, quia vidimus de pupillo, modo videndum est de minore viginti quinque annis, & majore quatuordecim, an societatem & quando contrahere possit?

Primo agemus de minore habente curatorem, secundo agemus de minore curatorem non habente. Si minor tamen habebit curatorem, de eo dicendum est, ut supra dictum fuit in capite precedenti de pupillo habente tutorem, nempe, non posse obligari, neque tacite, neque expresse, sine auctoritate curatoris, l. si curatorem habens. Codic. de in integrum restit. minor. & ideo neque posse expresse, neque tacite sine curatoris auctoritate societatem contrahere, lason in l. prima, sub numero 6. Codic. qui testam. facere poss. Cephal. consilio 146. numero trigesimo secundo, libro 1. Ioseph Ludo. conclusione quinquagesima tertia, vers. & ista societates. numero sexto. Me-



to. Menoch. in tractat. de presumptionib. libro tertio, presumptione quinquagesima sexta, numero nono.

- 2 Secundo ¶ agendo de minore carente curatore, de eo dicendum est, & expresse & tacite posse societatem contrahere, Rom. in consilio 453. parum ante finem. Alex. in consilio 45. sub numero quarto libri primi. Corn. in consilio 24. column. final. vers. tamen societas. libr. 1. dicit tamen, quod operæ minorum minus sunt æstimandæ, & in consil. 27. numero decimo quarto, libr. 2. Menoch. in consil. 656. numer. 8. libr.
- 3 7. Et verum esse & procedere ¶ in quolibet contractu, tradunt communiter Doctores in dict. l. si curatorem habens. Codic. de in integrum restitution. Gomef. libr. 2.
- 4 4. resol. jur. capit. 14. sub numero 1. Et hoc procedere ¶ multo magis in Iudæo minore, quia cum eis sit servanda lex Mosaica, tradit Riminaldus junior in consilio 399. numero 12. libr. 4.
- 5 Intellige tamen, quod ¶ ubi minor iste carens curatore vellet societatem contrahere super rebus requirentibus decretum, quod id sine decreto facere non poterit, ut dixi supra capite precedenti, loquendo de pupillo. Ita, quod etiam in alienatione, quæ fit à minore carente curatore, requiratur Iudicis decretum, tenet Roland. in consilio 54. numero 34. & seq. libr. 2. Et hanc esse communem & veriore opinionem, respondendo ad contraria, tradit Simoncell. d. tract. de decret. minor. lib. 3. tit. 8. inspect. 2. nu. 26. cum plurib. seqq.
- 6 Quod si minor ¶ fuit in numero seu albo mercatorum descriptus, utrum ex causa mercaturæ poterit obligare immobilia sine decreto? Stracha in tractat. de mercat. parte 3. numero 29. & numero 30. tenet affirmativam opinionem, quia hodie mercatores ut plurimum instrumentis negociantur, in quibus de more hypothecam & omnium bonorum obligationem apponunt, ideo secundum mercaturæ consuetudinem in albo descripto minores censerī debent. Negativam opinionem tenet Simoncell. in dict. tractat. de decret. minor libro secundo, titul. 6. inspect. 4. numero 46. Nam dicit ipse, licet consuetudo mercatorum sit, ut hypothecam omniumque bonorum obligationem adjiciant, poterit tamen id verum esse in mercatore, qui sit major, secus in mercatore minore, & ad obtinendum ex isto capite consuetudinis, necessarium esset, quod præcise probent consuetudinem extare, ut mercatores etiam minores essent soliti eorum bona stabilia obligare, cum ¶ consuetudo circa rerum minorum alienationem sit strictissime intelligenda. Dec. in consilio 142. numero quinto. Ego credo, Strachæ opinionem sustineri posse, præsupposito tamen, Consules, qui minorem in albo mercatorum descripserunt, facultatem & auctoritatem habuisse cum eo dispensandi, quod possit obligare immobilia sine decreto, & præsupposito extare consuetudinem, ut hujusmodi obligationes & hypothecæ apponantur in instrumentis mercatorum. Secundum enim istud ultimum præsuppositum dico, minorem



rem censerī debere descriptum, quia videmus, si ꝑ procurator constituitur 8  
ad vendendum, poterit ea omnia facere, quæ de consuetudine in contractu empti-  
onis & venditionis intervenire solent, ut post alios quos citat tradit Gabriel. in  
suis comm. conclus. titul. de consuetudin. conclus. 1. numero 22. cum sequenti usque ad 24.

Neque obstat Simoncelli consideratio, consuetudinem esse intelligendam in  
mercatore majori, & non in mercatore minori, quia consuetudo non re-  
spicit personas, ut ipse presupponit, sed mercaturam & contractus, quia ita  
exercetur mercatura, & ita fuit contractus cum obligatione & hypotheca, ideo  
minor habilitatus, ut mercaturam exercere possit, censerī debet habilitatus,  
ut eam exercere valeat, prout de consuetudine fieri solet. Ita enim eve-  
nit in mandato ad vendendum, solum enim ex eo procuratori ꝑ datur aucto- 9  
ritas & facultas vendendi, & inde sequitur, ut possit ea apponere, quæ sunt  
de consuetudine, non quia consuetudo respiciat personam, sed quia respiciat  
contractum ab ipso celebratum. Et quod respiciat mercaturam, & sic causam,  
& non personam, tradit Roland. consilio nonagesimo secundo, numero undecimo, libro  
tertio.

Insuper considerari potest contra Simoncellum in albo mercatorum describi  
eos omnes, qui habent auctoritatem mercaturam exercendi, prout de consuetu-  
dine fieri potest, & alii mercatores diversæ speciei in eo descripti non reperiun-  
tur, ideo debere dici, quod ex descriptione sint effecti ejusdem speciei, & quod  
diversa species inducta censerī non debeat, ne ꝑ eadem res diverso jure censea- 10  
tur, l. cum qui ades. ff. de usucap. & ne dicatur recessum à solito, l. si quis donaturus.  
& ibi glossa ff. de usufruct. Etiam ista opinio Stracchæ contra Simoncellum adjuva-  
tur ex vulgata regula, qui ꝑ vult consequens, vult etiam necessarium antece- 11  
dens, ut dicitur de servo proprio tutore relicto, presumi ei datam libertatem,  
quia alias tutor esse non posset, §. 1. Institut. qui testamen. tutor. dari poss. Qui  
enim nolunt, minorem posse contrahere mercaturam, si mercatura requirit de  
consuetudine, quod bona obligentur, censendum est, quod voluerint etiam  
minorem posse obligare, prout ad mercaturam contrahendam requiritur, & ista  
regula procedit etiam in odiosis. Everard. in loco à concessione consequentis, post  
princip.

Quid dicendum est de ꝑ mobilibus, quæ servando servari possunt, utrum 12  
poterit ea alienare minor carens curatore sine decreto? Negative responden-  
dum esse non posse, dicit Simoncell. dict. tractat. libr. 3. titul. 8. inspect. secunda.  
numer. vigesimo primo. Et probari affirmat hac ratione, quam dicit validissimam,  
si duo casus sunt parificati per legem ꝑ antiquam, & lex nova aliquid di- 13  
sponit in uno, censetur etiam disponere in alio, etiam in materia correctoria, glo-  
ssa in l. si quis seruo. Codic. de furtis. & in l. quod vero contra. ff. de legibus. Ideo cum in



alienatione rerum immobilium sint parificati minores habentes, & non habentes curatorem, lex nova, nempe *l. lex quæ tutores. Codic. de administr. tutor.* quæ de novo disponit, minores curatores habentes non posse sine decreto alienare immobilia, & mobilia, quæ servando servari possunt, etiam habebit locum in alio casu, quippe in minore non habente curatorem.

14 Ita dicit Simoncell. & subjungit quod minor ꝛ curatore carens possit res mobiles, quæ servando servari non possunt, alienare sine decreto, *d. l. lex quæ tutores. & l. ultim. §. ultim. ff. de administrat. tut. & l. final. Codic. quando decr. opus non sit. & hoc nullam habet difficultatem, Alex. consil. 49. num. 4. libr. 1.*

15 Quid dicendum ꝛ de minore, qui carens curatore veniam ætatis impetravit? Et de isto etiam dicendum est, quod non possit bona immobilia & mobilia, quæ servando servari possunt, sine decreto alienare, *l. 1. & l. eos. Codic. de his qui ven. atat. impetrav. Gomel. resolut. variar. lib. 2. c. 14. num. 12. Simoncel. d. tit. 8. inspect. 3. n. 23.*

16 Sed ꝛ utrum stante statuto, (prout est Florentiæ) quod ætas decem & octo annorum intelligatur ætas perfecta & legitima, poterit minor existens in ætate præfata bona alienare sine decreto, adfunt contrariæ opiniones. Nam quod alienatio sine decreto fieri non possit, tenet Castr. in consilio 106. sub numero 2. libr. 2. Socinus in consilio 130. numero 3. libr. 1. Roland. consilio 7. numero 17. libr. 3. Simoncell. dict. libr. 3. inspect. 3. titul. 8. numero 26. qui hanc dicit receptiorem & veriore. Dicunt, quod huiusmodi statutum potest verificari tribus modis. Primo in contractibus & obligationibus, in quibus non continetur alienatio. Secundo, in contractibus, in quibus continetur alienatio mobilium & aliarum rerum, quæ possunt alienari sine decreto. Tertio, in contractibus super alienationibus immobilium. Et dicunt, quod debet intelligi de primis duobus, ad hoc, ut jus commune lædatur minus, quam sit possibile, ad not. per Bart. in *l. omnes populi. in questione sexta. ff. de iustic. & iure.* & per Doctores in *l. si servi vestri. Codic. de noxal.*

17 Et dicunt, quemadmodum ꝛ venia ætatis concessa non potest alienare immobilia sine decreto, *l. 1. & l. eos. C. de his qui ven. atat. impetrav.* ita Statutum debet interpretari, quod sine decreto ab eo alienatio non sit permessa.

18 Contrariam opinionem, posse ꝛ alienationem immobilium fieri sine decreto, tenet Castrens. sibi contrarius in *l. omnes. numero nono, Cod. de his qui ven. atat. impetr.* Corn. in consilio 108. libro tertio. Cardinal. Alba. in lucubrat. ad Bartol. in *l. magis puto. §. si pupillus. ff. de rebus eorum.* & ab hac opinione non esse recedendum puto, propter illa verba Statuti, quod ætas octo & decem annorum sit ætas legitima & perfecta. Nam si de iure communi ætas perfecta & legitima dicitur in vigesimo quinto



mo quinto anno, *l. final. Codic. de his qui ven. atat. impetr.* & in ea ætate potest alienatio fieri sine decreto.

Et si à Statuto etiam potest determinari, quod ætas legitima & perfecta sit in 18. anno, ut probat Corn. *dict. consilio 108. sub numero sexto, libro 3.* Tiraquell. *de nobilit. cap. 20. numero 42.* sequitur necessario, quod iste etiam, qui est in ætate legitima & perfecta, ex dispositione Statuti poterit alienare sine decreto. Et argumentum, quod Statutum tribus modis intelligi possit, & duobus modis debeat intelligi, ut minus deroget juri communi, quam sit possibile, tollitur & remove-  
tur, considerando, Statutum non disponere, quod minor possit alienare, sed disponere circa ætatem, constituendo, quænam sit legitima & perfecta ætas. Et in hac ejus determinatio non tribus, sed uno tantum modo intelligi debet.

Non obstant dicta de venia ætatis: quia t̄ ab ea ad præsens Statutum argu-  
mentari non licet. Nam in ejus concessione solum conceditur venia, & non dis-  
ponitur, quod ætas sit perfecta & legitima tunc, quando conceditur; secus est  
in Statuti dispositione, quia in ea diffinitur & determinatur, quænam sit ætas  
legitima & perfecta, ita considerat Corn. *dicto consilio centesimo octavo, numero  
octavo.* Et dicta de t̄ venia non obstant, quia quoties requiritur perfecta &  
legitima ætas, non sufficit impetrare veniam ætatis, sed ea requiritur, quæ  
à lege legitima & perfecta declaratur, ut est textus expressus in *dict. l. final.  
Codic. de his qui ven. atat. impetr.* & dispositum in jure non habemus, quod  
legitima & perfecta ætas à Statuto declarata pro tali haberi non debeat,  
ubi ea opus est, sed bene habemus in jure determinatum, in qualibet Ci-  
vitate Statuta esse observanda, quia faciunt jus, *leg. omnes populi. ff. de justitia  
& jure.*

Et dum t̄ Castr. in *dict. leg. omnes.* dicit esse magis favorabile statutum, quam  
rescriptum, non est adeo falsum, quam quod falsissimum. (ut asserit Simoncell.  
in *d. tit. 8. inspect. 3. sub num. 26.* ubi etiam miratur, quod Castr. ita locutus fue-  
rit.) Nam potest magis favorabile dici statutum, quia procedit à mera volunta-  
te statuentium, & venia conceditur ad partis instantiam, & favorabilior est con-  
cessio, quæ sit motu proprio, quam illa, quæ sit ad instantiam partis, *c. quam-  
vis. & c. si pluribus, de præbend. in 6.* & ita statutum esse magis favorabile conside-  
rat Corneus *d. conf. 108. num. 9.* Confirmatur dicta opinio, quia cum adhibito t̄  
juramento teneat alienatio à minore facta, sine decreto, ea ratione, quia jura-  
mentum facit eum majorem; ita & valere debet stante præfata statuti dispositio-  
ne. Ita argumentatur Castr. in *d. l. omnes, sub num. 9.* Quod autem t̄ contra-  
ctus à minore factus sine decreto, & sine solemnitatibus à statuto requisitis, va-  
leat, si juravit, est magis communis opinio. Gabr. *tit. de minor. concl. 5. n. 20.*



- Gabr. in *conf.* 127. n. 8. lib. 1. Et eam late disputando defendit & comprobat Rim. jun. *Instit. quib. alien. licet, vel non. in princip. num.* 199. cum pluribus seq. usque ad num. 228. & hanc esse magis communem & verissimam dicit Seraph. in *tract. de privil. juram. privil.* 61. in *princip.* & loquendo de societate tradit Corn. in *conf.* 187. sub
- 25 n. 7. lib. 3. Posse t̄ etiam societatem jam contractam à minore validari, & etiam à pupillo pubertati proximo, & juramentum confirmare contractum jam celebratum, tenent glossa in *cap. 1. §. item sacramenta*, de pace *juram. furman.* & glossa in *Auth. sacramenta puerum*, C. si advers. vendit. Lamberteng. in *tract. de solem. requisit. in contract. mulier. in fine*, num. 76. sed intellige, quod confirmet contractum jam celebratum, si fuerit post contractum in continenti appositum. Gabr. d. tit. de minor. *conclus.* 5. num. 25. Seraph. d. *privil.* 61. num. 8. & ex hoc redditur dubia Cornei opinio, qui loquitur in juramento adhibendo longe post contractum celebratum. Sed quæro, utrum t̄ ista dicta de juramento procedant in juramento Iudæi, pro veraque parte tam affirmativa quam negativa multos citat more suo Tiraq. in *tract. de jure primogen.* q. 66. num. 27. & seq. Gabr. tit. de donat. *conclus.* 3. num. 25. & 26. Maranth. in *pract. in 3. parte princip. sub num.* 55. putat Doctorum dissidentium opiniones concordari posse hac distinctione. Aut Iudæus contrahit cum alio Iudæo, aut contrahit cum Christiano. Si cum alio Iudæo, procedit opinio tenentium ipsum non obligari, si cum Christiano, procedit alia opinio Dd. tenentium ipsum obligari, sed ista ejus distinctio mihi non placet, quia in juramento attenditur persona jurantis, & non persona illius, cui juratur; & ejus vinculum causatur à voluntate jurantis, & non à voluntate ejus, cui juratur. Et non placet etiam, quia est contra communem opinionem, nempe contra opinionem Doctorum affirmantium simpliciter, & sine distinctione, Iudæum t̄ juramento obligari, hanc enim esse communem, dicit Io. Maria. Riminal. in l. non erit, col. penul. vers. in ea glossa, in fine. ff. de jurejur. & post eum Lamberteng. d. *tract. de solem. mul. in fine*, sub num. 59. & num. 60. dicit eam esse veriore, & eam esse verissimam & magis communem dicit Seraph. d. *tract. de privileg. juram. privileg.* 123. sub num. 6. Dicit fortasse aliquis, in vanum quæri, dum agimus de societate, an Iudæus obligetur juramento, quia cum eis societatem inire non licet? Dico, de hoc in vanum non tractari, quia societas inter ipsos contrahi potest, & an Christiani etiam cum ipsis eam contrahere possint, videbimus infra, cap. 8. Pro
- 28 complemento hujus materiæ, quia t̄ minores frequenter contra contractus ab ipsis gestos petunt restitutionem in integrum, ideo & de ea modo aliqua scribenda sunt. Multa dici possunt, sed consulto omitto, quia plena manu doctissime & diligentissime de ea tractatum fuit ab eruditissimo & excellentissimo Sfortia Oddo præceptore meo; solum aliqua magis necessaria ad societatem apponam. Equidem minor restituitur etiam adversus societatem à se contractam. l. ait.

pra-



prator, in princip. ff. de minor. in illis verbis: Proinde si emit aliquid. si vendidit, si societatem coit, si mutuam pecuniam accepit, & captus est, ei succurritur. Gomez. var. resolut. lib. 2. cap. 14. sub num. 1. Corn. in cons. 308. sub num. 3. vers. & qui poterant, lib. 1. Oddo in d. tract. de restit. in integr. q. 56. art. 4. num. 26. & art. 6. nu. 50. ubi loquitur de societate officii. Duobus modis opinio ista limitatur secundum Odd. in d. quest. 56. Primo ꝑ limitatur, si societas dolo contracta fuit, quia tunc ipso jure non tenet, & ideo restitutione non est opus. l. in causa la 2. ff. de minor. Et hoc est verum, etiam si pro parte minoris fuit juratum, ut per Bald. in cons. 213. lib. 1. Secundo ꝑ limitatur seu declaratur ut non procedat quoad societatem rescindendam, quia remedium ordinario, & de sui natura semper ab ea recedere licet, §. manet autem. Inst. de societ. sed intelligitur conclusio quo ad pacta societatis à minore perperam apposita, sed quorum vigore ipse in lucris dividendis, vel in damnis reparandis lesus fuit: poterit enim restitui non ad hoc ut societas contracta non sit, sed ut bona fide singula dividantur, & ad æquitatem rationabilemque participationem tam lucri quam damni pacta rediguntur. Sed advertendum ꝑ est ad hanc secundam limitationem, quod si pacta erant talia, ut omnino destruant societatem, de quibus locutus fui supra. cap. 2. num. 25. & dicam infra cap. 8. restitutione uti opus non erit, quia jure ordinario annullantur pacta & societas, & ideo cessat remedium restitutionis extraordinarium. l. in causa, la 2. ff. de minor. Tunc igitur restitutione opus erit, quando ꝑ pacta & societas sustinentur, & cessat remedium ordinarium. Nam societas etiam inter majores, si equaliter non sit contracta, non valet. l. si non fuerint. ff. pro soc. & ut ad æqualitatem reducat, non est opus restitutione. Et ꝑ si societas fuit rite contracta eo modo, quo quilibet majori diligentia contrahi potuisset, & ex accidenti damnum eveniat, restitutio denegatur. Dec. in cons. 441. sub num. 13. vers. nec isto casu. loc. 2. quia non restituitur ꝑ minor ob damnum fortuito casu obventum. l. verum. §. secundum. ff. de minor. Odd. d. tract. art. 5. q. 4. ubi num. 23. testatur de vera & communi opinione. Et ꝑ videmus, quod nec etiam restituitur, si aliquid ei obveniat iudicio sortis. Bald. in l. & si sine ff. de minor. Gomez. leg. 2. resol. jur. cap. 14. Odd. q. 66. art. 4. sub num. 25. vers. limitatur secundo. Neque ꝑ etiam restituitur adversus contractum, ex quo potest verisimiliter dubitari an lucrum seu damnum sit allaturum, ut per Odd. d. tract. q. 4. art. 6. nu. 40. ubi ita distinguit & subtiliter & docte quidem more suo. Quandoque minores in suis conventionibus exponunt se lucro & damno, & ita est verisimile unum, sicut aliud, quandoque exponunt se periculo tantum, quod tantum potest, & non potest evenire.

Primo casu dat exemplum ꝑ in aditione hereditatis, in qua potest esse, quod lateat, vel quod non lateat æs alienū, & dicit hoc casu non debere restitui, si damnum accipiat, quia poterat etiam lucrum accipere, & quilibet etiam major ita decipi



- cipi potuisset, quod minor non restituatur isto primo casu, quando contrahendo se pariformiter exponit lucro, & damno. Est communis opinio, ut Odd. *ibid.* dicit, sed exemplum de aditione hereditatis mihi non placet, quia cognito quod sit damnosa, licet hoc non appareret, datur ei restitutio. Odd. *d. tract. q. 36. art.*
- 38 6. num. 50. & seq. Aliud t̄ exemplum ponit Natt. *in cons. 181. in fin. lib. 1.* de eamente rem pretio deteriori, eo quia venditor non vult teneri de eviçione, neque etiam ad restitutionem pretii, & dicit, licet equitas suadeat, quod venditor teneatur restituere pretium, quando non vult teneri de eviçione, tamen equitas cessat, quando venditio fuit facta deteriori pretio, & ita emendo deteriori pretio potest se submittere periculo, & est licitum ita contrahere propter dubium eventum, an damnum seu lucrum sit contractus allaturus, & hanc emptionem licitam esse comprobat, ex hac conclusione, quod ubi aliquid habet se ad lucrum & damnum, si damnum causaliter potest contingere, non dicitur quis adeo l̄sus, quod in tali casu minori datur restitutio. Retuli hoc exemplum, quia quotidie evenire potest in practica & modo habeo pr̄ manibus, & multum etiam confert ad societatis materiam. Aliud t̄ exemplum de compromisso ponit Bertrand. *conf. 191. n. 6. & seq. lib. 4.* Et exemplum de locatione, crescentibus postea fructibus forte fortuna, ponit Rebuff. *de res. in integr. art. 1. gloss. 2. n. 8.* Et exemplum de transactione facta super fidei commissio reciproco
- 40 habetur in *l. de fidei commissio. & ibi Dd. C. de transact.* Et exemplum t̄ dari potest in nostro contractu societatis, quia in ea ignoratur, an damnum seu lucrum sit eventurum, & licet eum non ponat Odd. *in d. q. 4. art. 8. num. 40.* tamen ponit eum, ut supra dixi, *num. 28. q. 56. art. 4. num. 26. & art. 6. num. 50.* ubi loquitur de contractu societatis officii, & ita distinguit. Aut eques minor contrahit societatem super ejus officio, & l̄ditur dissipando pecuniam acceptam, & restituitur. Aut ipse minor accommodat officium suum ad utilitatem alterius, sive majoris, sive minoris, qui non solvit fructus, vel suo tempore facta disdicta non reddit sortem & restituitur, sed tenetur cedere actionem ei, qui pecunias posuit in societatem ad hoc ut possit agere contra eum, cujus favore societas contracta fuit tam pro fructibus, quam pro sorte. *l. patri. §. si pecuniam. ff. de minor.* Aut contrahitur societas favore minoris, sed super officio majoris, & ipse minor recipit pecunias, & eas dissipat. & non efficitur locupletior, & tam contra equitem, quam contra eum qui pecunias dedit restituitur, sicut accidit in mutuo. *l. patri. §. si pecuniam. ff. de minor.*
- 41 Aut t̄ societas contrahitur à minore, quia ipse pecuniam ponit super officio majoris, & perditur pecunia, quia moritur ille, sub cujus vite periculo posita fuerat, & disdicta facta non fuit per quindecim dies ante mortem, prout fieri debuerat, & non restituitur, quia non ex negligentia sua sola, sed ex accidenti, eveniente ejus morte, l̄sus fuit, adeo quod tempore mor-



mortis non competeat ipsi restitutio, quia non adhuc erat completa læsio, unde ad heredem illam transmitti non potuit, & consequenter ex persona minoris defuncti restitui non poterit. *l. interdum. ff. de minor. & non obstat l. Pannonius. & trad. ibi per gloss. & Dd. ff. de acquir. hered.* quia secundum communem opinionem restitutio ibi competit ex clausula generali, & ex capite iusti impedimenti, non autem ex edicto minorum. Neq; quod modo concedi debeat ex clausula generali dici potest propter casum mortis, quia hoc est contra terminos legum in hac materia, cum non restituatur minor ex casu fortuito. *d. l. veram. §. si locupleti. ff. de minor.* Præterea non est æquum, quod restituatur ex casu fortuito, quia in hoc consistit hujus contractus fundamentum, quo sublato illicitus redderetur, & usurarius. Secundo casu ꝛ juxta distinctionem supra positam, quando minor 42  
exponit se periculo, quod potest & non potest evenire, non tamen sperat consequi posse lucrum aliquod, ut si locat domum potentiori se: nam potest esse, quod potentior ille non solvat pensionem conventam debito tempore, & hoc casu, quia lucrum aliquod sperare non potest, sed tantum damnum timere, non potest dici, nisi male rem suam gessisse, ita quod prudens paterfamilias non ita gessisset, & ideo quod ei erit concedenda in integrum restitutio. Abb. in cap. pervenit. in fin. extra de arbit. Roch. de Curt. in cap. fin. de consuet. volum. 113. Cravett. conf. 192. num. 4. lib. 1. & faciunt tradita ab eodem Odd. quest. 4. art. 5. num. 38. ubi loquitur de obligatione facta à minore sub conditione, quæ, licet sit dubium, an evenire debeat, & sic an minor lædatur; tamen restitui debet, solum propter dubium, quod conditio evenire potest, qua obventa sequeretur damnum. Fulgos. in l. nam & postea. §. si minor. num. 4. ff. de jurejur. Ad prædicta etiam, quia agimus de eo, qui veniam ætatis impetravit, & de descripto in albo mercatorum, & de statuto Florentino, & de juramento, quero, an in his casibus cesset in integrum restitutio? In primo casu impetrata ꝛ venia, si minor 43  
contrahit super rebus, super quibus contrahere potest sine decreto, denegatur ei restitutio in integrum, ne is, qui cum eo contrahit, imperiali auctoritate circumscriptas videatur. *l. 1. & ibi Bart. & Bald. & ceteri. C. de his qui ven. ætat. impetr. Gomez. loc. 2. resolut. jur. cap. 14. num. 11. Odd. quest. 23. art. 9. nu. 27.* sed si contrahit super rebus, in quibus requiritur decretum, si contrahit sine eo, quia alienatio est nulla, opus non est restitutione in integrum. *l. in causa. la 2. ff. de minor.* si vero contrahit cum decreto, ei restitutio in integrum est concedenda, Gomez. dict. cap. 14. num. 12. & est communis opinio Odd. d. q. 23. num. 4. In secundo casu ꝛ de descripto in albo mercatorum, dico ei restitutionem non esse 44  
concedendam, ita stante industria minoris publice in actis redacta, quod ei non sit concedenda restitutio in integrum, ut si sit descriptus in matricula alicujus artis, tenent Petr. Cui. & Bar. in l. 1. C. qui & adversus quos. Rom. in l. si vero. §. de



- viro. num. 3. ff. solut. matrim. Aret. in l. minoribus. in fin. C. de rest. in integr. Angel. in l. civitas. ff. si cert. pet. & est magis communis opinio, Vivius in suis commun. opinion. in vers. doctor. vers. 1. in fin. Odd. d. tract. quest. 23. art. 4. sub. num. 12. Et loquendo in specie de minore descripto in matricula mercatorum, quod si decipiatur in his, quæ pertinent ad mercaturam, restitutionem in integrum ei non concedi tradit idem Odd. d. q. 23. art. 6. num. 21. post Strach. in tract. de mercat. part. 3. num. 26. Limitatur ista conclusio, si minor semel vel bis tantum exercuerit mercaturam, Odd. d. loco num. 22. & pro hac limitatione probanda citat Bero.
- 45 quest. 115. Sed ego credo, hanc limitationem non esse veram, quia conclusio, quod minor descriptus in albo mercatorum non restituatur, in eo fundata est, quia iste pro idoneo publice approbatus est, & talis præsumitur præsumptione juris, & de jure, ut declarat idem Odd. d. q. 23. art. 4. n. 13. ubi etiam ponit quasdam declarationes, & cum in hoc sit fundata parum refert an semel, bis vel pluries contraxerit. Neque obstant tradita à Bero. d. quest. 115. quia ipse se loquitur de statuto Bononiæ, in quo disponitur, quod mercatores etiam minores 25. annis possint se obligare uti majores, & dicit, quod ille, qui uti vult d. statuti dispositione, tenetur probare, minorem illum qui contraxit, fuisse mercatorem tempore contractus, & dicit ad probandum eum fuisse mercatorem non sufficere probare, ipsum semel vel bis exercuisse mercaturam, sed debere probari pluries mercaturam exercuisse, & hoc non facit ad propositum, de quo agimus, quia minorem esse mercatorem in casu nostro probatur ex eo, quia descriptus est in albo mercatorum. Et nota ad dicta ibi per Bero. quod dispositio dicti statuti non habet locum, si minor contraxit extra territorium Bononiense, etiam si Bononiæ vigore dicti contractus conveniretur, sed servanda esset dispositio juris communis. In tertio casu, de statuto Florentino & seu alio simili statuto disponente, quod ætas decem & octo annorum habeatur pro ætate legitima & perfecta, an restitutio sit concedenda, & quod sit prohibita concludendum videtur, ita de statuto abbreviante ætatem, videlicet quod ætas minor, quæ de jure communi est 25. annorum, sit 20. annorum, quod dicatur denegata restitutio in integrum, tenet Bald. in l. si captivi. num. 4. ubi magistraliter distinguit. C. de Episc. & cler. Bald. Novell. in tract. de Dote. part. 6. privileg. 63. in fin. Ruin. in cons. 126. sub num. 4. & seq. lib. 5. Et ita esse concludendum sine scrupulo dicit Odd. d. tract. quest. 15. art. 9. num. 78. In
- 48 quarto & ultimo casu & de juramento, an impediatur restitutionem in integrum, de eo late ponit Odd. d. tract. 1. q. 24. Videbimus modo solummodo de duobus casibus, nempe quando minor adhibet juramentum in contractu societatis, ut communiter fieri solet, & quando adhibito juramento asserit se esse majorem:
- 49 Primo & casu ob juramentum simpliciter appositum in contractu societatis non impe-



12

adver-



- adversarium, non denegatur adversus alios extraneos Bal. *in d. l. si alterius. n. 2. Ang. ibi n. 3. Castr. n. 6.* quia voluit decipere adversarium & non extraneos Odd.
- 58 *d. q. 24. art. 6. n. 50.* Declaratur quinto, quod si minor & contrahens cum eo fuerint in pari dolo, ut quia contrahens etiam cum eo juret, eum esse minorem, restitutio non denegatur, ea ratione quia dolus cum dolo compensatur, & quia sibi imputare debet adversarius, qui hoc sciens contraxit, & ista est magis communis opinio, Borgn. *in tract. de tuto. sub num. 299.* Odd. *d. q. 24. art. 7. num. 51.*
- 59 Declaratur sexto, quando minor & solummodo juravit generaliter, omnia & singula in instrumento contenta vera esse, tunc ex tali juramento restitutio in integrum non impeditur, quia specificè interponi debet, & generaliter præstitum non ligat. Cagnol. *in l. si quis major. num. 73. Cod. de transact. & quia verba illa, omnia & singula, intelliguntur de obligationibus, & pactis principaliter contentis in instrumento, Aret. in l. gerit. sub num. 6. ff. de acquir. hered. Contrarium tenet Paris. in conf. 97. num. 8. lib. 1. qui pro ejus opinione allegat Anchar.*
- 60 *in conf. 226.* Veriorem opinionem, quod restitutio & non impediatur, esse dicit Odd. post alios, quos citat *d. q. 24. art. 3. sub num. 16.* & ad ita tenendum ultra alias rationes dicit magis moveri, quia dicta clausula apponitur à Notariis in instrumentis de eorum stilo, & consuetudine, neq; intelligunt partes ut plurimum, & præsertim minores, quod ultra generalem obligationem ad aliud extendantur, & à consuetudine fieri non potest, ut intelligatur fuisse juratum, ubi juratum non fuit. Cagnol. *in d. l. si quis major. num. 74. C. de transact. & Gailaia in l. 1. p. 1. in fin. ff. de verb. oblig.* Et ad dicta per Anch. & Paris. respondet, quod eorum & opinio vel sit parum secuta, vel quod possit salvari, ubi adesset clausula, referendo singula singulis, quæ aderat in casu Paris. Vel
- 62 potest etiam dici, quod semper, quando & ex generalitate verborum potest modo aliquo coniecturari, fuerit cogitatum à minore de assertionem se esse majorem, quod tunc dicendum sit id affirmasse, quia tali casu juramentum habet vim specialis expressionis, ut per Seraph. *in d. tract. de privil. jur. privil. 70. n. 16. in fin. & num. 17.*
- 63 Declaratur septimo, quando contractus & esset nullus, & ista est communis opinio, quicquid dicat Paris. *in conf. 97. lib. 1. ut per Riminal. jun. in §. 2. num. 28. & seq. Instit. quib. alien. lic. vel non.* Borgnin. *d. tract. de tutore. nu. 266. & Odd. d. q. 24. art. 4. sub. num. 26. & 29.* ubi hanc opinionem dicit veriorem & magis communem, & ultra alios eam probat subtilissima & fundamentali argumentatione. Limitatur ista opinio & magis communis, primo ut non procedat in nullitate præcedente ex causa ætatis, puta propter non interpositum decretum, sed solum in nullitatibus præcedentibus ex qualibet alia causa. Anchar. *conf. 226. sub num. 3. Paris. d. conf. 97. num. 61. lib. 1.* Sed ista limitatio & vera non videtur, quia



quia Doctores pro opinione dicta magis communi adducti loquuntur etiam de hac nullitate, ut tradit Odd. *dict. q. 24. art. 4. sub num. 37.* Limitatur t<sup>o</sup> secundo, ut procedat solum de jure civili, non autem de jure canonico. Paris. *d. conf. 97. num. 59. lib. 1.* Et ista limitatio t<sup>o</sup> etiam non videtur tenenda, quia ratio nulla religionis & periurii hoc suadet, ut per Odd. *d. loco num. 38.* Limitatur tertio, nisi t<sup>o</sup> utrumque iuramentum adesset, nempe assertorium, & confirmatorium. Paris. *d. conf. 97. num. 60. lib. 1.* Bero. *q. 43. nu. 3.* Et hanc limitationem t<sup>o</sup> veram putat Odd. *d. loco num. 40.* quia iuramentum confirmatorium contractus supplet etiam defectum nullitatis, secundum magis communem opinionem totius mundi hodie. in *auth. sacramenta puerum. C. si advers.* Limitatur t<sup>o</sup> quarto, si minor dolose asseruisset, se esse majorem. Ang. in *conf. 160. num. 5.* 70 Odd. *d. loco num. 41.*

N. 2. 15. 43. Minores sive mares sive fœminæ vix repererint in hac patria cum quibus contrahant, propter facilem in integrum restitutionem; ideo à DD. Ordinibus, ut Hollandiæ summo Magistratu, si ad annum vigesimum & ultra pervenerint & iusta causa subsit, veniam ætatis non difficulter impetrant; quam video quotidie concedi, dùm nomine Urbis Patriæ inter dictos DD. Ordines deputati vice fungor. Vis hujus concessionis in eo consistit, quod liberam omnium bonorum, etiam feudorum administrationem habeant, non secus ac si majores essent, secundum jus & mores Patriæ, absque contradictione quorumcunque sive cognatorum, sive hæredum, sive eorum quibus cessæ est actio. Hæc summa est concessionis. Ex qua elicitur tales minores etiam immobilia alienare ut solent majores; non putem tamen temerè aut promiscuè, sed cùm id res familiaris & negotia requirunt. An absque decreto? ita dixeris ex tenore litterarum, quæ verbotenus permittunt: *sulx te disponeren ende handelen als na rechten ende costumpen geozlooft soude wesen als hy synen wertigen ouderdom soude hebben gepaelt.* Papegay in titulo, *Venia ætatis.* Aliter jus civile, quod absque decreto ne quidem immobilium oppignorationem concedit, nedum alienationem. l. 3. *Cod. de his qui veniam ætat. 2. 45.* Grotius in introductione l. 1. cap. 10. & Groenew. ad d. titulum. Sed & fœminas 18. annorum hoc beneficio frui sinit, cùm mares vigesimum superasse oporteat, eadem lege 2. Melius mores patrii, qui in utrisque vigesimum annum requirunt. Nam quamvis sequior sexus prius munia comparis æquare, quàm masculinus aptus sit, & ideo illi nuptiis contrahendis duodecimus, huic verò decimus quartus à jure sit attributus; tamen cùm utrique antè vigesimum quintum annum non dispar sit providentia, aut potius imprudentia in rebus suis administrandis, rectè sanè eandem temporis metam ambos explese oportuit, ut huic beneficio locus esse possit. Denegatà porro ipsis in integrum restitutione juxta l. 1. *dicti tituli.* nempe ex capite minorennitatis, absque ulla distinctione, quam d. l. non admittit: Nam quo casu majores, eodem & hi restituendi sunt. Sed ex rescripto principali major factus, si putet testitui oportere in iis quæ minor gessit, quadriennium illi currere incipit ab impetratione veniæ & insinuatione judici factâ. l. 5. *Cod. de tempo. in integrum restit. 2. 53.* Perezjus ibidem.

N. 51. De denuntiatione evangelica in hisce regionibus inusitata & incognita habetur cap. 13. Novit ille lib. 2. decret. Gregor. tit. 1. de judicijs, ubi hujus materiæ fons est & fœdes.



des. Rex Anglorum queritur apud Innocentium tertium, à Francorum rege Philippo Fœdus cum ipso, interveniente juramento, ictum, non servari. Hoc iudicium sibi adsumit Papa, etiam altera parte invita; quia, inquit, non de feudo sed de peccato iudicabimus. Allegat verba Christi salvatoris nostri apud Matthæum cap. 18. vers. 15. dicentis: Quod si peccaverit in te frater tuus, ito & argue eum inter te & ipsum solum: si te audierit lucratus es fratrem tuum. Sin. verò te non audierit, assume tecum adhuc unum aut duos, ut ex ore duorum aut trium testium confirmetur res tua. Quod si neglexerit eos audire, dic Ecclesiæ. Quod si Ecclesiæ audire neglexerit, sit tibi velut ethnicus vel publicanus quispiam. Ergo cum quis adversarium suum bis admonuit de causa sua, nec quidquam obtinuit, denunciabit ecclesiæ, id est Prælato suo: qui causâ cognitâ sententiam feret, & si pars adversa non obedierit, excommunicatur. Hæc est denuntiatio evangelica, de qua hic auctor noster: & accuratè *Alciatus tractat. ad. d. cap. 13. novit ille*. Utuntur eâ ut plurimum qui justam putant habere causam, & in natura fundatam, cujus tamen jus civile rationem non habet: vel in causâ fœderis & juramenti aut etiam miserabilium personarum. Sic ajunt peccare hæredem qui non servat voluntatem testatoris, licet invalidam propter defectum solemnitatis aut testium, & posse cogi per denuntiationem evangelicam. Sic stipulationem alteri factam & de jure invalidam præstare quis cogitur, ut & nudum pactum per denuntiationem evangelicam. Sic sententia notoriè iniqua annullatur. Sic filius familias licet senatusconsulto Macedoniano tutus, tamen si nummos in bonos usus converterit, nec dilapidaverit, per denuntiationem evangelicam eos restituere tenetur. *Vid: Alciat: d. l.*

N. 24. & sequent: Multus hic est auctor in contractibus cum juramento à minore initis: qui præsertim in hac Patriâ non magnum habent usum: ubi quævis negotia, etiam inter majores, nullo interposito juramento, transigi moris est. Ita ut perniciofa illa Frederici authentica lib. 2. Cod. tit. 28. hic in desuetudinem abierit. *Groenew: ibidem*. Vide de illa Authentica Ioh. à Sande, de prohibita rerum alienatione parte 1. cap. 1. §. 6. n. 98. ubi illam adductis multis authoritatib. ut abominandam exhibilat, & multis Italiæ statutis, ut & in Gallia, aliisque locis ubi rectius respublicæ constitutæ sunt, esse abrogatam. Ad hanc Authenticam scripsit latissimè *Christophorus Richter in expositione sua omnium Authenticarum*.

N. 31. Beneficium, ne socius ultra quam facere possit, conveniatur, moribus cessare diximus ut & in Galliâ. *Groenew. §. 38. Inst. de Actionib.*

## C A P U T VI.

## De his qui contrahere prohibentur ex defectu potestatis.

## S U M M A R I A.

- 1 Filius familias prohibetur contrahere ex defectu potestatis.
- 2 Potest contrahere etiam cum patre super peculio castrensi vel quasi.
- 3 Non potest cum eo contrahere super peculio adventitio, quia dicti peculii usus fructus pertinent ad patrem.

4 Et



- 4 Et non datur in eos civilis obligatio, & est inutilis contractus sine civili obligatione.
- 5 Societas inter patrem & filium contrahi non potest super adventitiis. & num 6. 7. & 8.
- 9 Contrariam opinionem affirmativam tenent aliqui. num. 10. & 11. Sed non est vera. num. 12.
- 13 Quia secundum gl. opinionem inter eos datur civilis obligatio, saltem datur civilis obligatio de jure canonico non est verum. Et quia quesita a filio cum praesentia patris suis laboribus sunt communia inter eos. Declara ut num. 14.
- 15 Opinio affirmativa, societatem posse contrahi, procedit in adventitiis, in quibus patri non queritur ususfructus.
- 16 Et ex sola obligatione naturali licet non detur actio, potest peti ejus observantia per denunciationem evangelicam seu manu regia.
- 17 Et erit servanda, si fuerit adhibitum juramentum.
- 18 Quesita a filio suis laboribus, & cum praesentia patris, qualiter in eos sint dividenda.
- 19 Quesita a filio cum pecunia patris & nomine patris, pertinent in totum ad patrem.
- 20 Quesita simpliciter a filio cum pecunia patris ad patrem pertinent, quia ejus nomine praesumitur in dubio negotiari.
- 21 Quesita a filio cum pecunia patris proprio nomine & proprio periculo pertinent ad filium.
- 22 Quesita a filio cum pecunia patris negotiante communi nomine inter eos communiter dividi debent pro medietate.
- 23 Imo arbitrio boni viri.
- 24 In dubio pro medietate, sed apparente, cui magis debeat arbitrio boni viri.
- 25 Si filius lucratus multa fuerit, & non constet, quomodo & cum qua pecunia, quid sit agendum. & num. 45.
- 26 Societas inter fratres existentes sub eadem patris potestate contrahi potest super peculio castrensi, vel quasi. Sed non potest contrahi super adventitiis secundum aliquos.
- 27 Contrariam opinionem posse contrahi inter eos super adventitiis, tenet auctor.
- 28 Filius familias potest societatem contrahere cum extraneo.
- 29 Et si non habet bona, erit obligata persona, & contra personam erit facienda executio.
- 30 Sed patre mortuo contra personam filii amplius executio fieri non potest, quia teneretur solummodo, quatenus facere potest.
- 31 Et quilibet socius tenetur solummodo, quatenus facere possit.
- 32 Sed perditur hoc beneficium stante juramento.
- 33 Filius vivente patre non obligatur in legitima, quia ei vivente patre non debetur.
- 34 Fallit, si legitima filio a patre fuerit assignata.
- 35 Pater obligatur ex contractu filii, si ei concessit peculium, sed solummodo pro peculii quantitate.
- 36 Actio ex peculio contra patrem est annalis, contra filiam perpetua.

37 Actio.



## TRACTATUS DE

- 72
- 37 Actio de in rem verso contra patrem est perpetua.
- 38 Ex societate contracta à filio jussu patris obligatur pater.
- 39 Et actio quod jussu datur contra patrem.
- 40 Contra patrem heredem filii actiones provenientes ex facto filii dantur perpetuo.
- 41 Et predicta de filio sunt vera, etiamsi habitet seorsum à patre absque ejus voluntate.
- 42 Filius quando seorsum à patre de ejus voluntate, vel ex legitima causa habitare dicatur.
- 43 Filius legitime habitans seorsum à patre societatem potest contrahere.
- 44 Emancipatio presumitur, si filius per decennium habitavit seorsum à patre.
- 46 Servi ex defectu potestatis societatem contrahere prohibentur.
- 47 Servus habens peculium, & etiam jussu domini societatem contrahit.  
Dominus ex facto servi tenetur actione quod jussu, & de in rem verso.
- 48 Religiosi societatem contrahere prohibentur propter defectum potestatis.

**I** Am vidimus de his, qui contrahere prohibentur ex defectu ætatis; modo juxta propofitum ordinem videndum est de his, qui contrahere prohibentur ex defectu potestatis. Primo ex defectu potestatis & contrahere prohibentur filii familias, sed quia hoc non est simpliciter & absolute verum, ideo distinctione hac uti debemus. Aut filius familias contrahit cum patre; aut cum fratre; aut cum extraneo. Primo casu  
 2 considerandum est, quod & filius potest habere bona castrensia, bona quasi castrensia, bona adventitia, & bona profectitia. Circa castrensia & quasi castrensia dicendum est, posse filium cum patre contrahere societatem, quia in his bonis pro patrefamilias reputatur, l. 2. ff. ad Maced. l. fin. C. de inoff. testament.  
 3 Circa adventitia & vero dicendum videbatur, inter eos societatem contrahi non posse, quia cum ususfructus bonorum adventitiorum pertineat ad patrem, l. cum oportet. C. de bonis quæ lib. & Instit. per quas person. nobis acqu. in princ. quod ad  
 4 eum jure societatis pertinere debeat, fieri non potest. Et quia inter patrem & filium in ejus potestate existentem non datur obligatio civilis, l. frater à fratre. §. quantum. ff. de condict. & per consequens non datur actio, l. actiones. ff. de act. & obligat. & non datur lis aliqua, l. lis nulla. ff. de jud. Et quod contractus, qui solam obligationem naturalem parit, & non civilem, reputetur inutilis, dicit loquendo de societate Corn. in conf. 272. sub n. 5. lib. 1. Et in specie societatem  
 5 inter patrem & filium contrahi non posse, tenet Bart. in l. si quis pro eo. §. 1. in fin. ff. de fidejuss. Bald. in auth. ex testamento. sub n. 25. C. de collat. & in l. cum oportet. in princ. num. 9. Cod. de bonis quæ lib. Henrichman. conf. 7. lib. 1. tom. 1. & ita  
 6 videtur tenere Angel. in conf. 85. ubi loquitur & de patre, qui habebat plures filios,



filios, quibus tradiderat pecunias ad mercaturam exercendam, & plura lucrati fuerunt, se exercendo, & ponendo vitam in periculo, & determinat quæsitæ omnia ad patrem pertinere. Et Angeli consilium approbat Iafon *in l. illud. sub nu. 8. C. de collat.* & Socin. *in conf. 162. sub n. 3. libr. 2.* & Iohb. *in conf. 92. num. 4. & num. 5.* Et idem Angel. *in conf. 112.* affirmat, societatem ꝑ inter patrem & filium contrahi non posse. Nam in casu suo Vannutius & Antonius ejus filius per multos annos infimul steterunt in eadem familia cum Luca fratre consobрино Antonii, omnia communiter agendo, & dum quærit, an quæsitæ debeant inter eos dividi in tres partes, quarum unam habeat Vannutius, alteram Antonius, tertiam Lucas, determinat solum in duas partes dividi debere, quarum una sit Vannutii & Antonii, altera vero Lucæ, quia persona patris & filii unica reputatur, & Lucas dicitur socius Vannutii & Antonii, sed Antonius non dicitur socius Vannutii sui patris, quia cum eo societas esse non potest, & hanc Angeli opinionem probat Paris. *in consilio 94. nu. 31. lib. 1.* Et societatem ꝑ non contrahi inter patrem & filium, tenet etiam Corn. *in consilio 272. lib. 1.* qui loquitur de quodam Iacobo, qui negociabatur cum pecunia patris & patrui, & lucra ponebat in domo communi patris & patrui, & Corn. approbat Matt. Brun. *in conf. 151. n. 11. & seq.* In contrarium, societatem ꝑ super bonis adventitiis inter patrem & filium contrahi posse, dicendum videtur, quia super eis inter patrem & filium datur obligatio naturalis & civilis secundum opinionem gloss. *in d. l. frater à fratre. in princ. ff. de condit. indeb.* Et quia licet de jure civili ꝑ inter eos non daretur obligatio civilis, tamen datur de jure canonico Mart. de Laud. *in repet. d. l. frater à fratre.* ut refert ibi Caccialup. *nu. 29.* & refert & sequitur Eugen. *in conf. 78. n. 40.* Et etiam ꝑ quia si filius acquirit cum pecunia patris, & industria sua, lucra quæsitæ communiter sunt inter ipsum patrem & filium, Roman. late *in conf. 469.* & his fundamentis motus inter patrem & filium societatem super adventitiis subsistere posse tenet, dicens, esse veriore & magis communem opinionem Eugen. *in dict. conf. 78.*

Sed de ejus dictis videtur ꝑ valde dubitandum, & primo dum dicit, istam esse magis communem opinionem, judicio meo toto aberrat cælo, quia qui sint isti Doctores, qui constituent magis communem opinionem, ipse non aperit, imo dum refert, Bart. Bald. Angel. & Corn. tenuisse contrarium, eorum opinionem esse magis communem affirmare debebat, attentæ eorum maxima auctoritate, & attento alios Doctores paris auctoritatis non reperiri, qui contrarium affirmant, & ita ego teneo, quod Bart. & Baldi opinio sit communis, & etiam vera. Et non obstat dicere ꝑ de jure canonico dari obligationem inter patrem & filium, quia ista opinio non est vera, ut per Caccialup. *in d. l. frater à fratre. n. 29.* ubi dicit de ea dubitari & dicendum sibi videri, quod introducatur obligatio



ratio civilis de jure canonico in casibus, in quibus jus canonicum illam oriri abhorret. Neque etiam obstant  $\bar{t}$  tradita per Roman. *in dict. conf. 469.* Quia etsi verum sit, quod  $\bar{t}$  quaesita per filium suis laboribus, & cum pecunia patris, sint communia, tamen hoc non est jure societatis, ut Eugenius praesupponit, sed quia ita aequitate inspecta de jure dispositum reperitur, ut per Corn. *d. conf. 272. in fin. lib. 1.* & per Angel. *in d. conf. 118. parum ante finem.* & Dd. qui *in l. cum oportet. C. de bonis qua lib. tractant* de hac acquisitione & communione inter patrem & filium, non dicunt, quod sit jure societatis, sed ex legis dispositione. Et quia à jure dispositum habemus, qualiter lucra adventitia inter patrem & filium sint communia, affirmare possumus, ulterius de obligatione ex societatis contractu non esse quaerendum.

- 15 Ista dicta de bonis  $\bar{t}$  filii adventitiis, in quibus pater habet usumfructum, non procedunt in adventitiis illis, in quib. pater non habet usumfructum, quia in eis datur inter eos obligatio naturalis & civilis. ut datur exemplum in pecunia acquisita ex maleficiis, *l. quod servus. in fin. ff. de acquir. poss.* & datur exemplum de omnibus bonis, in quibus patri ususfructus non quaeritur, Cagn. *in d. l. frater à fratre. num. 240. ff. de condict. indeb.* Similiter secundum est, ex sola obligatione  $\bar{t}$  naturali, licet non detur actio patri ad agendum, poterit peti observantia talis obligationis per denunciationem euangelicam, aut per implorationem manus regiae, petita  $\bar{t}$  tamen prius venia vocandi patrem, Ias. *in l. juris gentium. §. sed cum nuda. col. 3. ff. de pact.* Crot. *in d. l. frater à fratre. col. 5. & ibi Cagn. num. 41. & 42. ff. de condict. indeb.* & si fuerit adhibitum juramentum, erit omnino servandum, Alex. *in conf. 8. lib. 2.* Contra societatem  $\bar{t}$  qualiter quaesita à filio suis laboribus, & cum pecunia patris sint inter eos dividenda, hac distinctione uti debemus, quam ponit Roman. *in d. conf. 469. sub num. 5.* Aut filius negotiatur cum pecunia patris, & nomine patris: aut negotiatur simpliciter: aut proprio nomine, & proprio periculo: aut communi nomine & communi periculo. Primo casu quaesita  $\bar{t}$  in totum pertinent ad patrem, ita tenet ibidem Roman. ea ratione, quia à patre tanquam institor censetur ad negotiandum constitutus, & idem tenet Angel. *in d. consil. 85. ex themate.* & allegat plura fundamenta. Secundo casu  $\bar{t}$  similiter quaesita pertinent ad patrem ea ratione, quia in dubio censetur negotiari nomine patris, argumento text. *in l. post. mortem. §. 1. & in l. fin. ff. quando ex facto tuto.* Tertio casu quaesita  $\bar{t}$  in totum pertinent ad filium, quia nomine proprio, & proprio periculo negotiatur. *l. idemque si mandaverit. ff. mandati. l. si unus ex sociis. §. si quid unus. ff. pro socio.* Quarto & ultimo casu  $\bar{t}$  quaesita à filio negotiante cum pecunia patris & suo & patris nomine, inter eos communiter dividi debent, sed dubitatur, qualiter ista divisio sit facienda, an pro medietate, an vero arbitrio boni viri, qui considerare debeat, an magis

ab



ab operibus, quam à pecuniâ vel econtra lucra pervenerint. Quod simpliciter lucra pro medietate inter patrem & filium dividi debeant, tenet Bart. in l. 1. §. nec castrense, col. 3. ff. de collat. bonorum. Bald. in consil. 259. lib. 5. & hanc dicit communiorem & verioem post alios, quos citat Mandos. ad Roman. in dict. cons. 469. Quod debeant dividi arbitrio & boni viri secundum aliam Baldi 23 opinionem, determinat Roman. in d. cons. 469. sub n. 2. & sub n. 5. & ita tenet Cravett. in cons. 165. n. 1. & 2. Possunt salvari illæ opiniones, considerando primam & procedere regulariter, & in dubio ubi non constat, an magis de lucro sit 24 tribuendum pecuniæ, quam operibus, & secunda procedat, ubi constaret, an magis pecuniæ, quam operibus vel econtra esset tribuendum, quia esset iniquum confito de veritate, cui magis esset tribuendum, si divisio fieret pro medietate.

Et casus à Romano consideratos, nempe & ubi non constaret, quomodo & 25 cum qua pecunia filius lucratus fuisset, & quod de lucris sit agendum, vide Roman. cons. 90. lib. 2. & cons. 54. lib. 3. Altera supraposita distinctionis & pars est, 26 quando filius contrahit cum ejus fratre pariter sub eadem patris potestate existente, quia si non esset sub eadem potestate, diceretur extraneus, l. fin. C. de in jus voc. & similiter, ut supra dixi, agendo de societate inter patrem & filium, super castrensi & quasi castrensi peculio, inter eos societas contrahi poterit, quia in talibus peculiiis pro patribus familias reputarentur, d. l. 2. ff. ad Maced. Et quia quicquid acquirunt filii, patribus acquirunt, exceptis peculiiis, videtur dicendum inter eos neq; etiam super adventitio peculio societatem contrahi, cum, ut dixi supra, ex legis dispositione absque societate ususfructus patri quæratur, & ita tenet Angel. in d. cons. 112. & Paris. d. cons. 94. num. 31. libr. 1. Menoch. in tractat. de pres. lib. 3. pres. 56. n. 5. Sed quicquid sit inter patrem & filium, affirmari posse videtur inter & fratres sub eadem patris potestate existentes super peculio ad- 27 ventitio societatem contrahi posse. Quia licet inter patrem & filium legis dispositione dispositum reperiatur, qualiter ex tali peculio provenientia dividi debeant, & societate non sit opus: tamen secus est inter fratres, quia quoad proprietates acquirendas & augendas possunt insimul convenire, qualiter inter eos sint dividenda, salva acquisitione patri, facienda de usufructu, & ad hoc faciunt tradita per Cephal. in cons. 775. ubi determinat, acquisitionem proprietatis esse inter filios operantes dividendam in capita, licet usufructus pertineat ad patrem, à quo sit communicandum cum ejus fratre. Tertia & ultima pars & distinctionis est, quando 28 filius familias contrahit cum extraneo, & potest se obligare, & contrahere societatem, l. tam ex contractibus. ff. de judic. l. filius familias. la 2. ff. de act. & oblig. l. quoties. ff. de noxal. act. l. se ad quod. §. si filius familias. ff. pro soc. Decian. in cons. 11. num. 2. lib. 1. Paris. cons. 94. num. 2. lib. 1.



# TRACTATUS DE

- 76
- 29 Et si non habet bona, obligatio t̄ ab ipso contracta contra ejus personam erit exequenda, nisi bonis cesserit, *l. penult. C. qui bon. cedere poss.* Bart. in *l. filiusfamilias. ff. de fidejuss.* Sed quod executio in personam fieri t̄ possit contra filiumfamilias, verum est, durante patria potestate, quia ea dissoluta per mortem patris, sive per emancipationem, non tenetur filius, nisi eatenus quatenus facere possit, *l. 2. ff. quod cum eo. Brun. in tractat. de cess. bon. q. 4. prin. n. 7. & 8.* Etiam ex obligatione t̄ proveniente ex societate dicendum est, teneri solummodo eatenus, quatenus facere possit, sive duret, sive sit dissoluta patria potestas, & hoc provenit à natura societatis, quæ se habet instar fraternitatis, *l. sunt qui. ff. de re jud. §. sed & si quis. Instit. de act. ubi gloss. Pract. Papienf. in forma libelli, in causa societatis. in gloss. ad dividendum.*
- 32 Sed quod hoc beneficium t̄ ne conveniatur ultra quam facere possit, perdatur in aliquibus casibus, & etiam appposito juramento in contractu, tradit Corn. *consil. 128. in princ. lib. 3. Seraf. in tract. de privileg. juram. privil. 56. Surd. in tractat. de alim. tit. 1. q. 78. num. 27.*
- 33 Et quod filius obligetur t̄ ex ejus contractu, & non obligetur ejus pater, ut toto tit. *Codic. ne filius pro patre.* est verum, & procedit etiam respectu legitimæ debite filio, quia in ea nullum jus habet filius vivente patre, *l. 1. §. si impuberi. ff. de eo. bo. Bart. in l. Stich. ff. de pen. leg.*
- 34 Bene si filio pater t̄ in ejus vita legitimam assignavit, poterit filius super ea cum quocunque contrahere, & in ea plenum jus habere dicitur, ac si esset sui juris. Baldus in *l. cum oportet. §. non autem. ad fin. Codic. de bon. qua lib. Iason in dict. l. frater à fratre. numero vigesimo tertio, ff. de condict. indeb.*
- 35 Et si pater filio in ejus potestate t̄ existenti peculium concessit, ex filii contractu pater obligatur, quia concedendo sibi peculium tacite velle videtur posse à filio obligari. Quia tamen talis voluntas absolute non præsumitur, sed censetur limitata à peculii concessione & quantitate, non obligatur in solidum, sed solummodo pro ipsius peculii quantitate, *§. actiones. Inst. de act. l. 1. cum seq. ff. de pecul. & ibi Bart. Ang. in d. §. actiones. Iason in d. l. frater à fratre. n. 9. & Cagn. n. 51.*
- 36 Intellige tamen, quod post t̄ mortem vel emancipationem filii ista actio contra patrem solum durat per annum, licet contra filium actio perpetuo competat, ut toto tit. *ff. quando de pecul. actio sit annal.*
- 37 Et intellige etiam, quod t̄ si ex contractu filii aliquid versum sit in patris utilitatem, perpetuo datur contra eum actio de in rem verso. *leg. Macedoniani. Codic. ad Macedonian.* Et si jussu patris à filio t̄ erit contracta societas, pater erit obligatus, quia attenditur persona principaliter considerata in contrahendo, *l. fin. ff. pro soc. secundum intellectum, quem dicit magis communem Decian. in d. conf. 11. sub*
- n. 2.



n. 2. & 3. lib. 1. & talis t̄ actio, quod iussu perpetuo, datur contra patrem, la- 39  
son in d. l. frater à fratre. n. 9.

Similiter si pater t̄ post mortem filii ejus bona occupat, non jure patriæ pote- 40  
statis, prout erat olim, sed jure hereditario, prout hodie fit, actiones contra  
patrem ex contractu filii dantur perpetuo, Bartol. in l. 1. ff. de pœnis. Bart. Socin.  
in d. l. frater à fratre. n. 22. Et prædicta de filio sunt t̄ vera, etiam si habitet se- 41  
orsum à patre absque ejus voluntate, Angel. conf. 75. Cæpol. conf. 159. Rolan.  
consil. 54. lib. 3. Boer. decis. 95. Et quando filius seorsum à t̄ patre de ejus volun- 42  
tate, vel ex aliqua legitima causa habitare dicatur, tradunt Cæpol. d. conf. 159.  
& Rolan. d. conf. 54. De filio habitante legitime t̄ seorsum à patre, quod societa- 43  
tem contrahere possit, tradit Bald. in addit. ad tract. Bart. de duobus fratribus. n. 25.  
& Petr. de Ubal. d. tract. de duob. fratr. p. 3. n. 2. in fin. Et filium habitantem t̄ 44  
per decennium seorsum à patre emancipatum præsumi, tradunt Gabr. in suis  
comm. concl. de præsumpt. concl. 1. numer. 31. Cæphal. in conf. 687. n. 5. Qualiter  
quæsitā t̄ per filium quæsitā præsumantur, an ex pecunia patris seu aliunde, po- 45  
nunt late Calcan. in conf. 19. Rolan. in conf. 90. lib. 2. & in conf. 54. lib. 3. Eugen.  
in conf. 78. Menoch. in conf. 364. lib. 4. & in tract. de præsumpt. lib. 3. præf. 50. Se-  
cundo principaliter t̄ ex defectu potestatis servi societatem contrahere prohiben- 46  
tur, quia tantum ex eorum contractu naturalis oritur obligatio, & non civilis,  
§. sum inutiles. Instit. de inutil. stipulat. l. si quod dominus. ff. de condict. indeb. Sed si ser-  
vus t̄ contrahat societatem, quia sit propositus institor, vel alias iussu domini, 47  
vel habeat peculium, & si aliquid ex ejus contractu sit versum in domini utili-  
tatem dantur actiones contra ipsum dominum, & de eo quod iussu, & de in rem  
verso. l. 1. in fin. & l. seq. & l. habeat. §. fin. & l. seq. ff. de inst. l. 1. & l. 2. ff. quod  
iussu. l. si. servus. & ibi gloss. & l. fin. ff. pro socio. Petr. de Ubal. d. tract. de duob. fratr.  
part. 9. sub n. 1. Tertio principaliter t̄ propter defectum potestatis religiosi con- 48  
trahere societatem prohibentur, quia statim religione ingressa, se suaque Deo  
dicare dicuntur, auth. ingressi. & auth. si qua mulier. C. de sacrosan. Eccl. c. quia ingre-  
dientibus. & c. si qua mulier. 19. q. 3. & c. non dicatis. 12. q. 1. & non habent nec vel-  
le, nec nolle, c. si religiosus. de cler. in 6. & quoad mundum pro mortuis haben-  
tur, l. Deo nobis. C. de Episc. & Cler. & transeunt in potestatem sui superioris,  
Bart. in l. patre furioso. ff. de his qui sunt sui vel alien. jur. Et idem judicari de religi-  
one superveniente, quod de servitute superveniente, dicit Bald. in l. 2. circa fin.  
C. de sentent. Dec. in c. decernimus. n. 85. de judic. & in cap. bona memorie. n. 7. de ap-  
pellat. & in specie Monachum societatem contrahere non posse, dicit Baldus in  
l. si fratres. in lect. antiq. sub nu. 1. ff. pro soc. Petr. de Ubal. d. tract. de duob. fratr.  
part. 6. sub num. 16.



N. 16. Vide notas cap. 5. n. 51.

N. 18. & 21. Vide l. 6. cod. de bonis quæ liberis. 6. 61. ubi contrarium deciditur.

N. 22. Quicquid filius in potestate constitutus ex substantia vel pecunia patris acquirit, non sibi sed patri acquirit. *d. l. in verbis: Si filius familias aliquid sibi acquirit, non ex ejus substantia cujus in potestate sit*: Nam si ex ejus substantia, tunc manet jus antiquum & totum patri acquiritur. Secus est si adquisitio fiat ex aliis quibuscunque causis, tunc enim patri acquiritur usus fructus tantum, exceptis castrensibus pecuniis vel quasi, ut *d. l. 6. latius explicatur*.

N. 45. Profectitia bona præsumuntur, si filius habitet cum patre, & bona ejus administret: nisi filius sit artifex, & ex lucro negotietur: vel ab extraneo mutasse pecuniam adpareat, vel pater valde sit pauper. Adventitia præsumuntur, si filius seorsum habitet à patre, & mercaturam exerceat. Eam dat rationem Baldus; quia non tenetur dicere titulum suæ possessionis, cum agenti contra possessorem incumbat onus probandi. Milicia empta præsumitur pecunia patris. *l. ult. Cod. de pignoris, 8. 14.* Et in dubio pro possessore judicandum, id est, esse adventitium. *Monoch. de præsumptionibus lib. 3. præsumpt. 50.* ubi etiam disquirat, adquisita per uxorem, per quæstorem Principis, vel reipub: per clericum & Ecclesiæ Prælatum, unde provenisse sint præsumenda. De adquisitis per tutorem licet pauperem *vid. l. 10. Cod. arbitr. tutelæ. 5. 51. Et nostrum autorem cap. 3. n. 83. & sequentibus*. Nam ex pecuniâ propriâ adquisivisse præsumitur.

N. 48. An & Pastores nostri & Prædicantes? ita videtur juxta textum in nov. 123. cap. 5. & 6. Ubi Episcopi tutelam gerere, ut & publica aut privata conducere prohibentur, & contravenientium bona Ecclesiæ vindicantur. Et subjicitur ratio præcipua, ne sacra ministeria impediatur. Quod repetitur in lege 52. §. 1. *Cod. de Episcopis & Clericis. 1. 3.* Ubi tutelæ immunitatem etiam legitimæ ipsis concedit imperator: nempe ut aliis omnibus derelictis Dei omnipotentis ministeriis inhæreant. Qua ratione ipsis interdictum sit lucri gratia societatibus & mercaturæ vacare: Exemplo militum qui in hoc cum Ecclesiasticis pari passu ambulant, ut videre est in novella 116. Uterque enim, diversimodè tamen militat, & suis rebus intentus, aliis omnibus se abdicat. Episcopos autem Ecclesiasticis & paltoribus æquiparari, tam notum est, quàm quod notissimum. *Vid. Calvinum ad Timotheum 1. cap. 3.*

## CAPUT VII.

*De his, qui contrahere prohibentur ex defectu naturalis sanitatis.*

## SUMMARI A.

- 1 Societatem contrahere prohibentur consensu carentes ex defectu sanitatis.  
*Societas est ultro citroque obligatoria.*
- 2 Mutus & surdus non possunt contrahere societatem. & num. 3.
- 4 Furiosus.



- 5 Et pro eo non tenet datio fidejussoris.
- 6 De furioso habente dilucida intervalla.
- 7 Ebrius. & num 8.
- 8 Etiam juramento adhibito.
- 9 Dicta de ebrio non procedunt in exhilarato à vino. & nu. 10.
- 11 Amator non potest contrahere.
- 12 Intellige de amore voluptuoso. & num. 13.
- 14 Pictura & sculptura à muliere amante inventa fuerunt.
- 15 Stultus & fatuus contrahere prohibentur.
- 16 Stulti & fatui qui dicuntur. & num. 17.
- 18 Læticia percitus contrahere non potest.
- 19 Iratus etiam non potest contrahere. & num. 20.
- 21 Mente capti.
- 22 Lunatici.
- 23 Frenetici.
- 24 Prodigii.

**C**ones, qui legitimo consensu & carent ex defectu naturalis sanitatis, societatem & alios contractus inire prohibentur, ea manifesta ratione, quia consensu deficiente, societas, quæ est ultro citroque obligatoria, contrahi non potest, *l. societas contrahuntur. §. ultim. ff. pro soc. & tales esse dicuntur muti & surdi, furiosi, ebrii, amantes, stulti, fatui, læticia perciti, irati, mente capti, lunatici, frenetici, & prodigi.*

In mutis & surdis & ita distingui solet. Aut quis est simpliciter mutus, sive accidentaliter, sive à natura, aut est simpliciter surdus ex accidenti, quia si esset à natura, esset etiam mutus secundum Aristot. *libr. 4. de Natura animal. capit. nono.* & isti contrahere possunt. Aut quis est insimul mutus & surdus à natura, & non poterit contrahere. Aut est ex accidenti, & contrahere poterit, ita distinguitur in *l. discretus. Codic. qui testamen. fac. possunt.* & per Gomefium libro secundo *resolut. jur. capite decimo quarto, numero 29.*

Et mutus & surdus & ex accidenti, licet verbis uti non possit, & per consequens non possit contrahere stipulationem, ceteros contractus, & in specie societatem inire poterit, actus exercendo sociales, & scriptura, & aliis signis voluntatem suam declarando, ut per Gomef. *dict. cap. 14. sub numero 19.* & si non posset modo aliquo explicare suum consensum, & suam voluntatem, contrahere etiam non posset, & esset ei providendum de curatore, Rip. in *l. 1. in princ. numer. 71. ff. de verbor. obligat.* & Iason in *l. mutum. ff. de acquir. hered.*

De furioso & dicitur, quod id, quod agit, non intelligit, *§. furiosus. Instit. 4 de*



de inutili stipulat. c. sicut. 47. dist. & quod furiosi nulla est voluntas, l. furiosi. ff. de regul. jur. §. præterea. Institut. quib. non est perm. facere testament. & ideo de eo traditur, societatem contrahere non posse, l. final. Codic. pro soc. l. 1. §. furiosum. ff. de act. & obligat. l. in negotiis. ff. de regul. jur. l. qui ad certum. ff. locati. Petrus de Vbaldis dict. tractat. de duob. fratrib. part. 6. sub numero 16. Barbat. in consil. 37. numero 7. Stracc. in tractat. de Mercat. part. 3. num. 18. Vanz. in tractat. de nullitate ex defectu mandati. num. 15. Gomef. d. cap. 14. numero 28. Boer. decis. 23. numero 47. Afflic. deci. 365. numero 2. Tiraq. de penis leg. temper. causa 2. Couar. super 4. decret. part. 2. cap. 2. num. 5. & multa de furore probando ponit Genitor meus in ejus consil. 25. lib. 1. secundum ordinem à me modo compilatum animo & intentione promulgandi consilia præfata, annuente Deo.

5 Neque etiam pro furioso tenet datio fidejussoris. Boer. decis. 23. num. 50. & num. 48. dicit, quod nec etiam ejus contractus firmatur juramento, post Baldum in l. 2. q. 10. Cod. de rescind. vendit. Quid dicendum sit de furioso habente dilucida intervalla, tradunt ad societatem Ioseph. Lud. decis. 1. in decis. Perus. Menoch. in consil. 82. num. 220. lib. 1. Cephal. in consil. 753. lib. 5. & Maschard. in tractat. de probat. conclus. 824. & seq.

7 Ebruius etiam quid loquatur, nescit, c. sane. 15. quest. 1. & ebrietas mentis inducit exilium, cap. à crapula. de vita & honest. Cler. cap. vinolentum. 35. dist. Ebrietas rationem perturbat, intellectum hebetat, memoriam enervat, oblivionem immittit, errorem infundit, & ignorantiam inducit, ubi ebrietas, ibi furor dominatur: ubi furor, ibi nulla sapientia, sed insipientia pervagatur, Boetius in libello de disciplina scholastica, cap. 2. Ebrietas est pestis sevilissima animorum simul & corporum labe, quæ rationis hominem impotentem facit, & multorum malorum fontem subministrat. Vitruv. in lib. de modo studendi & docendi de legibus. Ebrui non debere dare operam liberis procreandis, quia qui vino refertus est, tam animæ, quam corporis rabie concitatus, quovis & trahit & trahitur, & verisimile est, eum scetus inæquales, instabiles, obliquos, tam membris quam moribus procreare. Et in lib. 3. Esdra cap. 3. dicitur, forte est vinum, prævalet omnibus hominibus, qui bibunt illud, seducit mentem; & habetur in libro Proverbiorum capite vigesimo. Luxuriosa res vinum, tumultuosa ebrietas, quicumque his delectatur, non erit sapiens. Et Plato in dialogo 1. de legibus verba ista profert: Tale quidam interrogo, an vini usus, voluptates, dolores, iras, amores vehementius concitet? Maxime quidem. Verum etiam scorsus memoriam, opinionem, intelligentiam similiter vehementiora efficiat. An prorsus extinguat, si quis ebrietate fuerit occupatus, omnino certe extinguit. Ad eum igitur animi habitum redit, quem puer primis ab annis habebat. Profecto. Quare tunc minime ipsius compos erit. Minime. Erit itaque pessimus? Valde. Non solum igitur senex, ut videtur, bis erit puer, sed ipse etiam temulentus.

Meri-



Merito igitur ebrium ꝛ contrahere non posse, tenendum est, ut tenet glossa 8  
in capit. unusquisque. 22. *question. 4. & Dec. in consilio 112. libro primo, & Tiraquel.*  
*in tractat. de penis legum tempor. causa 6. numero 8. Socinus consil. 47. column. 3. libr. 3.*  
& ejus contractus non valet etiam interveniente juramento, Ripa in l. final. sub nu-  
mero septuagesimo sexto. *Codic. de revoc. donat. ubi etiam dicit, quod si quis aliquem*  
*ad prandium invitavit, & illum inebriavit, & postea secum contraxit, quod etiam*  
*talis contractus dicitur dolo initus. Ista sunt vera ꝛ in eo, qui vere ebrius est, 9*  
sed non procedunt in eo, qui propter vinum sit tantum gaudens & exhilaratus, Dec.  
in d. consil. 112. nu. 1. Ripa in d. l. final. num. 79. Gomez. *super regul. cancel. de infir.*  
*resigna. q. 10. Couar. in clem. si furiosus. de homicidio. p. 3. in princip. sub num. 3. Ce-*  
*phal. in consil. 753. in fin. lib. 5. ideo dantur versus:*

*Aut nulla ebrietas, aut tanta tibi sit, ut curas*

*Sublevet ꝛ si qua est inter utrumque nocet. & Bald. in c. 1. de testib. dicit, con-* 10  
*siderandam esse qualitatem ebrietatis, & Iudicis arbitrio considerari ebrietatem*  
*ad minuendam penam, ponit Menoch. in tr. de arb. jud. casu 326. Amatores etiam*  
*ꝛ ut de furioso dictum fuit, contrahere non posse affirmandum videtur, quia 11*  
*furioso æquiparatur, ꝛ illud quoque. in authen. quib. mod. nat. effic. leg. ubi gloss. po-*  
*nit hos versus:*

*Non frater fratri cum furor ille venit,*

*Ignens ille furor nescit habere modum.*

Gloss. in §. final. *institut. de success. sublati.* ubi dicit, ut vino quis capitur, & bac-  
chatur, ita & amore & fervore amoris vehementius nihil reperiri, ut idem dicit  
glossa in leg. uni. in ver. *capta. Codic. de Senat. claud. tol. & quod neque Philosophi à*  
*furore amoris agitati continentes esse potuerunt, ut habetur in dict. §. illud. Et*  
*amore puellarum pervertere sensum, tradit Baldus in l. 2. §. initium. ff. de ori-*  
*gin. jur. & habetur libr. 3. Esdrae, capite 4. diligit homo uxorem suam magis quam*  
*patrem & matrem, & multi dementes & servi facti sunt propter uxores suas, &*  
*multi peccaverunt. David Rex & Propheta magnus propter Bersabeam com-*  
*misit adulterium & homicidium, libr. 2. Regum capit. 11. & 12. Samson He-*  
*braeorum fortissimus vilis mulierculæ amore devictus oculos primum amisit, &*  
*demum vitam cum morte commutavit, in libro Iudicum, capite decimo sexto. Et*  
*Salomon Rex omnium sapientissimus alienigenarum mulierum amore devictus*  
*idolis templa construxit, libr. 3. Regum, capite undecimo. & c. Salomon. 32. questi-*  
*on. 4. & scriptum reliquit: Vinum & mulier apostare faciunt. Et Appius Clau-*  
*dus amore virginis captus omne fas & nefas miscuisse dicit, leg. 2. §. initium. ff.*  
*de origin. jur. Cravetta in tractat. de antiquit. tempor. part. 1. sub numero 8. Boer. decisi-*  
*one vigesima tertia, sub numero septuagesimo quinto. ubi ex Aristot. in libro tertio Eth-*  
*icorum capite tertio dicit: Iram & cupiditates venereas cæteraque similia corpus*

L

mani-



manifeste permutasse, atque nonnullos in furorem & in insaniam adegisse. Et amore durante hominem quo cœcus præcipitur ignorare, & in bestiarum naturam devolvi, tradit Marfil. Ficin. ad Plat. in conviv. oration. 7. capite duodecimo. Et amorem esse furoris speciem, dicit Tiraquell. in tractat. de penis leg. causa 4. ubi more suo plura congerit. Et amorem ecstasim seu mentis alienationem inducere potius morti quam somno comparandam, declarat Leo Hebræus Medicus in suis dialogis de amore, dialog. 3. in princip.

- 12 Prædicta sunt intelligenda ꝑ de amore voluptuoso atque ferino, qui nascitur, quando quis proclivis est ad vitam voluptuosam, & mentem excedat, & in furorem & insaniam inducat. Cæterum ex amore, quo ducimur ad vitam contemplativam, talia dici non possunt, talis, inquam, amor incipit ab aspectu, & statim formæ corporalis aspectu ad spiritualis atque divinæ considerationem erigimur, ac per gradus ascendimus, atque demum, quid ipsum pulchrum sit, contemplamur, Plat. in conviv. in Orat. Socratis. & legitur de Poeta Etrusco:

*Che mirando si ben fiso quanto & quali  
Eran bellezze in quella sua speranza,  
Duna in altra sembianza  
Potea tirarlo all'alta cagione prima.*

Et legitur de quodam, cujus nomen modo in mentem non venit, qui sedens ad mensam cum Rege Francorum, & ejus pulcherrima uxore, ab ea oculos nunquam divertit, quid comederit non gustavit, & accumbentes alios non cognovit, à forma pulcherrimæ mulieris præfatæ ad beatorum spirituum & gloriæ cœlestis & omnipotentis Dei contemplationem erectus.

- 13 Et ex amore, quo ꝑ ducimur ad vitam activam, consistente in videndi atque conversandi oblectatione, prædicta etiam de amore voluptuoso dici non possunt. Quinimo affirmandum est, amorem istum inter homines amicitias indissolubiles, societatesque frequentes parere, hominibus, omnibusque viventibus pacem & cubile securum elargiri. Dicitur bonorum studiosus, malorum spreto, in labore, in timore, in desiderio, in sermone gubernator, perfectus adiutor, servatorque præcipuus. Cum primum amor iste afflaverit ruditas ab hominibus removetur, & isto amore duce virtutes omnes cognitæ, & artes liberales inventæ fuerunt, & exercentur, Plato in convi. in 2. orat.

- 14 Et me legisse ꝑ recordor, picturam & sculpturam à muliere quadam virum suum amante inventas fuisse. Etenim mulier quædam in Civitate Corinthi, quæ amati viri ad bellum proficiscentis imaginem in sui absentia semper præ oculis retinere cupiebat, quemadmodum in corde indelebiter sculptam conservabat, dum



dum viri facies apposita ad lucernę lumen umbram in muro reddebat, accepto carbone leviter, quasi tenui penicillo, lineas in muro protraxit, juxta extremas imaginis ab umbra designatę partes, & sic chari & amati viri imaginem designavit & pinxit, qua visa, ejus pater, qui figulus erat, accepto luto, levi manu ad imaginis similitudinem statuat fecit, & eam coxit in fornaci cum suis vasibus, & ita ceteri postea ex imagine illa pingere, & ex illa statua fingere didicerunt.

Stultus & fatuus † contrahere prohibentur, Boer. *decisioni*. 23. sub numero 42. quia 15  
furioso equiparantur, l. tam dementes. Codic. de Episcop. aud. & l. vel surdo. ff. de privil. credit. & non est intelligendum de stultitia illa, quę aliquando fingi solet, juxta illud: *Stultitiam simulare loco summa prudentia est.* ut aliquando solent facere delinquentes ad evadendum pœnas delictorum, ut refert Alber. in l. furiosum. ff. de curat. furio. & in l. divus. ff. de offic. prat.

Stultus dicitur ille, qui † imprudens est, & imprövidus; fatuus vero ille dicitur, 16  
qui plane insipiens est, tractum à sapore ciborum. Nam quemadmodum quando non sapiunt, fatui dicuntur, sic homo, qui non sapit, fatuus appellatur. Laurent. Vall. libro quarto, capite decimo tertio, & Martialis:

*Ut sapiant fatue fabrorum prandia Beta,*

*O quam sepe petit, vima piperque coquus.*

Et fatuus quoties ad homines refertur, idem est, quod insulsus, Terentius in *Eunucho*:

*Fatuus, insulsus, tardus.*

Alii dicunt, stultitiam † quatuor modis dignosci, aut cum non venit in mentem 17  
quod oportet; aut cum veniebat, non retinetur; aut bonum consilium non admittitur; aut malum admittitur. Vel dicitur stultus in factis, & fatuus in verbis, juxta illud *Esaiæ* c. 32. *Fatuus fatua loquar.* Vel proprie stultus est, qui per stuporem non movetur injuria, gloss. & Dominic. in c. Constantinopolitana. 22. dist. 2.

Letitia percitum contrahere † non posse, dicendum est, quia letitia est animi 18  
motus, & elevatio sine ratione, & talis mentis perturbatio rationis est expers, & in letante, sicut in ebrio, impetus & quędam privatio sensus reperitur. Et hoc eo magis, quia vehemens repentinumque gaudium non solum privat intellectu & ratione, sed etiam exanimat, ut assignata ratione docet Alex. Aphrodis. in suis problematibus, & Ioseph. Mainar. in rub. Codic. pub. lat. vel consul. libr. 12. in secunda parte incipiente, *Altera questio. numero 2. & 5.* & apud Valer. Max. lib. 9. cap. 12. legitur: Mulieres duas nimia letitia periisse. Una nunciata clade facta apud lacum Trasimenum, hodie Perusinum nuncupatum, filio superstiti redeunti obviam facta in complexu ejus expiravit. Altera,



cum audito falso nuntio de morte filii domi mœsta rediret, ad primum conspectum filii redeuntis exanimata remansit. Genus casus inusitatum, quos dolor non extinxerat, lætitia consumpsit. Philippus quoque Comœdiographus, cum in certamine Poetarum præter spem vicisset, ac propterea lætissime gauderet, & inter illud gaudium repente mortuus est. Gellius libro tertio, capite decimo quinto. Igitur timendum est, lætitia percitum his rationibus attentis contrahere non posse, & ita tenet glossa in §. servi. in verb. balneum. Institut. de libert. & facit textus in c. unusquisq; 22. q. 4. & trad. per Gomes. in reg. de infir. resignant.

- 19 Iratus habet oculos truces, os turbidum, immaniter clamat, in spumam ruboremve effervescit, pudenda dicit & poenitenda, trepidat & gestit. Plutarchus apud Gellium libr. 1. capit. ultim. Ira inexpugnabilis invictaque est, mentem alienans, & species est morbi humani, quo infra hominis speciem homo deiicitur, & ex homine brutum quodammodo redditur, quoniam qui ira vexantur, altè vociferantur, in obvios irruunt, & seipsos aut alios cedunt, & ut cerebri vel cordis vitio laborant, vel una aut altera bili occupantur, effervet sanguis, visus eorum corrumpitur, ut unum videntes duo propter motum spirituum judicent vidisse, agitantur, inflammantur, & succenduntur, & tanquam dementes quandoque redduntur, Ioseph. Mainar. in dict. rubr. Codic. pub. let. vel consul. lib.
- 20 12. part. 2. num. 2. Ideo non mirum, si ita iratus contrahere non potest, l. quicquid calore. ff. de regul. jur. & ibi Bart. & Dec. l. divortium. ff. de divort. gloss. in c. si quis iratus, 2. question. 3. Iason late in l. si filiam tuam. numero 4. Codic. de inoff. testam. Gomes. super reg. de infir. resignant. question. 18.
- 21 Mente capti trahere prohibentur, Stracc. in tractat. de Mercat. part. 3. numero 21. quia eis mens & consilium animi defecit, Baldus in l. humanitatis. numero decimo quinto, & ibi Dec. sub. numero 1. Codic. de impub. & aliis substit. & furiosis equiparantur, §. furiosi. & ibi gloss. Institut. qui testament. fa. possunt. l. 2. Codic. de curat. fur. l. consilio. §. cum dementis. & l. observare. ff. eodem. l. si furiosi. Codic. de nuptiis. & l. tam dementis. Codic. de Episcop. audient. Alex. in consilio 54. sub numero 1. libr. 1. Iason in l. patre furioso, numero tertio. ff. de his qui sunt sui vel alien. jur. Boer. decision. 23. n. 4. Vant. in tract. de nullit. titul. de nullitate ex defectu mandati. n. 18.
- 22 Lunatici sunt, quorum mens propter lunam suam non facit officium, & ideo defectu huiusmodi durante contrahere prohibentur. Stracc. dict. tractat.
- 23 de mercat. par. 3. numero vigesimo tertio. Phrænetici sunt & illi, qui propter febrem in phrænesim incidunt, l. ob quæ vitia. in princip. ff. de edil. edict. & ea phrænesi durante contrahere prohibentur, Baldus in l. 2. num. 33. C. de rescinden. vend. Dec. in d. l. humanitatis. n. 6. C. de impub. & aliis substit. Stracc. d. tract. de mercat. part. 3. n. 24.

Pro.



Prodigi etiam furiosis & æquiparantur, & contrahere prohibentur, §. furiosi. 24  
*Institut. de curat. l. 1. ff. de curat. l. Fulvius. §. adeo. ff. quibus ex causis in poss. eatur. l. 1. Codic. de curat. furio. l. si pradia. ff. de rebus eorum. §. & hic dicimus. in authent. ut si qui obligat. se habere perhibent res mino. Alex. in consilio centesimo octuagesimo secundo, libro quinto. Iason & cæteri ab eo relati in l. is cui bonis. ff. de verb. obligat. Doctores omnes in l. is cui lege. ff. de testament. Petrus de Ubaldis dict. tract. de duobus fratribus. part. 6. sub numero 16. Gomes. libr. 3. resolut. jur. cap. 14. numer. 30. Vant. in tract. de nullitat. tit. de nullit. ex defect. mand. num. 3. Stracc. in tractat. de mercat. part. 3. sub numero 20. Et de his, qui ob defectum sanitatis contrahere non possunt, saltem per modum exempli dixisse sufficiat.*

N. 9. De Ebrio contrahente ita Nicolaus Burgundus in prologio ad consuetudines Flandriæ: *Homines Septemprionales interno calore Flagrantes sui magis urgentur & ad pocula proniores sunt: & ideo tota ferè Flandria frigori exposita & commercio addicta sancitum fuit, ut ab obligationibus in taberna potoria celebratis, alterutro contrahentium postridiè ante meridiem recedere liceat. Idem asserit Grotius, si nempe intrà viginti quatuor horas contractui renunciatur. Introduc. lib. 3. cap. 14. in principio. Apt het gunt hier boren. Quod & rationi consentaneum putat Anthon: Matthæi disput. de Obligat. n. 12. Dummodò, inquit, captus ubi villum edormierit tempestivè renuntiet adversario, ne subsecuta taciturnitate consensisse videatur. Et sanè multa & facimus & dicimus imprudenter, cum paulò liberaliùs aspersi sumus flore Liberi Patris, quæ aliàs aut facta aut dicta nolle mus. Quare etiam condonandum putem contrahenti inter pocula, si tempestivè, id est, postridiè pæniteat: cum id sine læsione tertii procedat facilè: Ut ut sit in delinquente ebrio: quem & damnum læso refarcire, & in exemplum, reipublicæ satisfacere oportere voluit. Et ita statuit Car: quintus anno 1531. teste Damhoudero praxi crimin: cap. 84. n. 14.*

N. 10. De Ebrio delinquente vide latè Gail lib. 2. obs. 110. Gomesium resolt: tom. 3. cap. 1. n. 73. Perezium Cod. ad. l. Corn: de Sicariis n. 10. 11. Gudel. lib. 5. Cap. 17. juxta principium. Item jurisconsultissimum van Leeuwen in parati. jur. nov. lib. 4. par. 3. cap. 3. n. 4. Sed exemplum quod ibi allegat pœnæ capitalis, quam Scabini Delphenfes ob commissum homicidium cuidam Vander Have infligere, latius accuratiusque deductum & tractatum vide in de Duytse consult: lib. 4. consil: 292. 293. & 294. & antèriùs.

## CAPUT VIII.

*De quibusdam aliis, qui à lege contrahere prohibentur.*

## SUMMARI A.

- 1 Aliqui sunt prohibiti à lege contrahere societatem.
- 2 Officialis cum subdito.

L 3

3 Me-



- 3 Medicus cum infirmo.
- 4 Advocatus cum suo clientulo.
- 5 Tutores & curatores cum pupillis & adultis.
- 6 Excommunicatus, sed contra. ibidem.
- 7 Excommunicatione non dissolvitur societas.
- 8 Maritus potest conversari cum uxore excommunicata.
- 9 Excommunicatus non potest agere.
- 10 Acquisita ab excommunicato an sint pauperibus irroganda.
- 11 Mercatura & negotiatio aliquibus est interdicta, ut puta Clericis.
- 12 Ideo non poterit super eis societas contrahi.
- 13 Potest Clericus necessitate victus aliquid querere ejus artificio.
- 14 Contractus Clerici super negotiatione non est nullus.
- 15 Sed quid agendum sit de quasitis ab eo.
- 16 Milites armata militia non possunt mercaturam exercere.
- 17 Procures palatii seu consilarii
- 18 Nobiles omnes. num. 19.
- 20 Nisi mos regionis aliud suadeat.
- 21 Christianis est prohibitum contrahere societatem cum hereticis, hostibus & Saracenis.
- 22 Cum Iudeis contrahi potest, quicquid dicant aliqui. num. 23.
- 24 Sed super rebus & negotiis, super quibus datur cum eis commercium.
- 25 Sed optimum est consilium, a talibus societatibus abstinere.
- 26 Carcerati contrahere non possunt, quod tamen ibidem declaratur.
- 27 Pactum de succedendo inter socios non valet.
- 28 Principibus Christianis quando licitum sit inire fœdus cum infidelibus.

1 **S**unt & alii, qui adeo à lege contrahere & prohibentur, ut eorum contractus nec etiam juramento firmentur, l. non dubium. Cod. de legib. & ibi gloss. & Dd.

2 De officiali temporali & quod non possit cum suo subdito contrahere, dicitur in l. non licet, & in l. qui officii causa. ff. de contrah. empt. & in l. x. ff. de condit. indeb. & in l. qui quis. & ibi Dd. C. si cert. pet. & in l. principalibus, & ibi Ias. Dec. & cæteri. ff. si cert. pet. Bart. in l. aufertur. §. quod à praside. ff. de jure fisci. Bald. in l. solent. in §. fin. in 2. q. ff. de offic. procons. & leg. & in cons. 333. col. 1. lib. 3. Put. in tract. de syndicat. in ver. contrahere. Strach. in tract. de mercat. part. 3. n. 17. Rolan. late in cons. 83. lib. 2.

3 Medicus etiam & quod non possit contrahere cum infirmo, infirmitate durante, est tex. in l. Medicus. ff. de var. & extraord. crimin. & ibi Alber. gl. in l. quisquis. vers. contractum. C. de postulan. Practi. Papien. in forma libelli. in act. reali. in vers. veris ac legitimis. sub. num. 16. Come. lib. 2. resolut. jur. c. 14. num. 33. in fin. Traditur etiam



tiam de aduocato, quod t̄ non possit contrahere cum suo clientulo lite durante. l. 4  
 quisquis. & glos. ibi & Dd. C. de postulan. Gomef. d. c. 14. circa fin. lib. 2. resolut. jur.  
 Tutores & curatores t̄ etiam cum pupillo vel adulto contrahere prohibentur. l. si 5  
 in emptione. §. fin. ff. de contrah. empt. l. Titium & Mavium. §. altero. ff. de administr. tut.  
 Dec. in cons. 441. num. 5. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. part. 3. n. 5. late  
 dixi supra in c. 3.

De excommunicato aliqui t̄ etiam tenere videntur, quod non possit contrahe- 6  
 re. Host. in c. veritatis. de dolo & contumac. Fortun. in l. Gallus. §. & quid si tantum.  
 n. 21. ff. de lib. & posthum. & agendo de dissolutione societatis, ita videtur tenere  
 Petr. de Ubald. in d. tract. de duob. fratr. part. 11. in princip. Sed in contrarium ex-  
 communicatum contrahere posse, est text. in c. felicitis. §. verum. de pœnis. in 6. & ita  
 tenet Abb. in d. c. veritatis. n. 33. de dolo & contumac. & in c. ad probandum. & ibi Fe-  
 lin. sub num. 1. de re judic. Ioan de Silva. in tract. de benef. part. 3. q. 4. col. 3. Alfons.  
 à Gast. in tract. de potest. leg. pen. lib. 2. cap. ult. col. 2. & ita tenent Dd. communiter.  
 in c. si vere. de sent. excom. ut testatur Couar. in 1. parte, in c. alma mater. §. 1. sub. n.  
 9. de sent. excom. Dec. in c. cum parati. num. 2. de appellat.

Et ex causa excommunicationis t̄ societatem non dissolvi, & licere socio com- 7  
 municare cum consocio excommunicato, tenet glos. in c. 1. distinct. 41. & in c. si  
 vere. in glos. penult. de sentent. excommunic. Et societatis coniugalis t̄ ratione pos- 8  
 se maritum communicare cum uxore excommunicata, post alios tradit Co-  
 var. in d. part. 1. relect. ad c. alma mater. §. 1. sub n. 8. Et quamquam excom-  
 municatus t̄ non arceatur à contrahendo, non poterit tamen ex contractu age- 9  
 re in iudicio, nisi obtenta absolutione. Abb. in c. ad probandum. num. 8. de sent.  
 & re jud. & in c. veritatis. sub num. 35. de dolo & contumacia. Aliqui tenuerunt,  
 acquisita t̄ ab excommunicatis negociando distribui debere pauperibus, sed 10  
 contrarium tenet Abb. in c. cum sit, sub n. 2. de iudeis per text. in c. fin. de Si-  
 mon. Sunt etiam aliqui, quibus est interdicta mercatura, & negotiatio, &  
 eam exercere non possunt, ideo quatenus super mercatura & negotiatione so-  
 cietatem contrahere intendunt, id à lege facere prohibentur, & datur exem-  
 plum t̄ in clericis sive secularibus sive regularibus, quibus mercatura & nego- 11  
 tiatio prohibita est. c. fornicationem, & c. fornicari. 88. dist. c. 1. & c. canonum 14.  
 quæst. 4. cap. 1. ne cler. vel monach. & ibi Abb. sub num. 6. & num. 10. clem. 1. de vita  
 & honest. cler. & ibi Cardin. Concil. Trident. sess. 22. de refor. cap. 1. Franc. in c. quam-  
 quam. in fin. de censib. Bertac. in tract. de Gabell. part. 3. in princ. Strac. in tract. de mer-  
 cat. part. 3. numero quarto. Et cum sit eis prohibita t̄ mercatura, & negotiatio, 12  
 per consequens super eis prohibitum est contrahere societatem. Menoch. in cons.  
 12. num. 12. lib. 1. & in tract. de præsumpt. lib. 3. præf. 56. num. 8. Rimin. jun. consil. 280.  
 num. 14. lib. 3. Ioseph. Lud. conclus. 53. vers. undecima conjectura. & vers. cum clericis. De-  
 clara,



- 13 clara, quod possit clericus ꝛ necessitate victus rem aliquam emere, ut aliquid operetur, & rem postea mutata prima forma vendat, quia hoc casu non dicitur facere mercaturam & negotiationem, sed dicitur quærere ex artificio, ut erat Apostolis permissum. *c. 1. 22. q. 1. glos. in sum. 14. quest. 3. tradit Strac. d. tract. de mercat. part. 3. num. 5. Graf. in suis decisionibus part. 1. lib. 2. cap. 119. Item declarata contractum clerici ꝛ super negotiatione & mercatura non esse nullum; Dec.*
- 14 in *consil. 115. sub num. 4. vers. secundo respondetur. lib. 1. Et quid sit agendum ꝛ circa quæ sita à clerico ex negotiatione & mercatura, an sint eroganda pauperibus, seu uti spolia ad Cameram Apostolicam pertineant, vide Strac. d. tract. de mercat. part. 3. num. 8. & seq. Abb. in cap. 1. ne cler. vel monac. sub num. 11. in fin. & in c. quia plerique. num. 34. de immun. eccl. summ. Thab. in vers. emptio. num. 16. in fin. & in ver. Clericus sub num. 2. Navarr. in tract. de spoli. §. 7. not. 4. & not. 5. In milite*
- 15 etiam ꝛ armata militiæ exemplum datur, quod mercaturam & negotiationem exercere non possit. *l. uni. & ibi Bald. & Salic. C. ne milit. lib. 12. l. milites qui à repub. C. de re milit. lib. 12. l. milites. C. locati. & l. uni. C. in quib. caus. milit. & l. officium. §. patronus. ff. de re milit. Strac. d. tract. de mercat. part. 3. num. 11. Tiraq. in tract. de nobilita. cap. 33. num. 4. Proceres palatii etiam ꝛ seu consilarii inter prohibitos*
- 16 exercere mercaturam & negotiationes enumerantur. *l. fin. & ibi glos. r. C. de rescind. vendit. l. nullum. C. de offic. rect. pro. Bald. in l. fin. C. de rescind. vendit. Strac. d. tract. part. 3. num. 16. Insuper nobiles omnes ꝛ inter prohibitos mercaturam & negotiationes exercere enumerantur. l. nobiliores. C. de com. & mer. Marti. Laud. in tract. de nobilit. quest. 66. Bald. in l. nobiliores. Strac. in d. tract. part. 3. num. 14.*
- 17 Tiraq. in d. tract. de nobilit. cap. 33. Et ideo super negotiatione ꝛ & mercatura societatem contrahere erit prohibitum, ut per Tiraquel. *d. loco cap. 37. num. 162. ubi vult, societatem tacitam contractam fuisse præsumi non posse inter nobiles, quia non potest introduci absque negotiatione, & ipsi negotiari non possunt, sed decipitur in hoc, quod non possit præsumi contracta sine negotiatione, ut per Natt. in consil. 91. lib. 1. & per Cephal. in consil. 247. num. 4. lib. 2. & dicam*
- 18 infra suo loco. Declarata mercaturam ꝛ derogare nobilitati, nisi mos regionis aliud inducat, vel nisi simus in loco, in quo fere nulli alii redditus haberi possunt. Vel si quis exercent eam non per se, sed per ejus ministros. Tiraquell. *d. loco num. 21. & seq. Hodie ubique & ab omnibus passim mercatura exercetur, & ideo an nobilitati deroget, non est ulterius disputandum. Ulterius quia non*
- 19 ꝛ cum omnibus indifferenter contrahere permissum est, ideo cum hæreticis, hostibus & Saracenis societatem contrahere prohibitum erit, quia cum eis nulla datur nobis participatio, Innoc. in c. super iis. de voto. Felin. in cap. cum ego. ff. sub nu. 8. de juram. Boer. decis. 179. numero septimo. Strac. in tract. de mercat. part. 4. numero duodecimo, & numero decimo septimo. Navarr. in c. ita quorundam. de Iudais.
- & ha-



& habemus bullam, quæ legitur in die cœnæ Domini.

Quid dicendum de Iudæis, an t̄ cum eis societatem contrahere liceat? Et qui- 22  
dem de jure permissum videtur cum eis contrahere. *l. quicunque. & l. Iudæi. C. de*  
*Iudæis. Alex. in consil. 75. num. 6. lib. 5. Corn. in consil. 260. lib. 3. Felin. in d. c. cum*  
*ego. ff. sub num. 8. de juram. Ripa in l. si insulam. num. 10. & seq. ff. de verb. obligat. Boer.*  
*decis. 179. num. 6. Dec. in c. consuluit. 3. num. 2. de appellat. Cravet. conf. 37. num.*  
*25. lib. 1. Rimin. consil. 119. num. 7. lib. 2. & immunitas concessa Titio & sociis in-*  
*telligitur etiam concessa socio Hebræo, ut per Becci. consil. 84. quod tamen intel-*  
*lige, ut per Rimin. in d. consil. 119. num. 43. Non posse cum eis t̄ societatem con-*  
*trahi, etiam jure communi inspecto, tenet Ioseph. Lud. in concl. 53. vers. & hodie.*  
*sed à priori opinione non est recedendum. Declara tamen, cum eis permissum es-*  
*se t̄ contrahere societatem solummodo super rebus & negotiis, super quibus da-*  
*tur nobis cum eis commercium. Et super quibus rebus nobis cum eis commerci-*  
*um habere permissum sit, dispositum reperitur in bullis publicatis à Paulo PP.*  
*IV. & à Pio PP. V. ita declarat Caltr. in tract. de societ. officii. cap. 13. Ioseph. Lud.*  
*d. concl. 53. vers. & hodie. Et in omni casu bonum t̄ esse abstinere à commercio &*  
*societate Hebræorum dicit Caltr. d. cap. 13. in fin. & ita ego aliquando interroga-*  
*tus consului quibusdam amicis meis, qui societatem quandam cum Iudæo quodam*  
*inire volebant, & ita semper consulere.*

Carceratos etiam t̄ contrahere non posse est text. in *l. qui carceres. ff. quod met. 26*  
*caus. intelliget tamen quod non prohibentur contrahere inter ipsos & ad eorum*  
*favorem, & eorum contractus favorabiles, ut probat in ardua causa consultus*  
*à serenifs. Duce Parmæ Decian. in consil. 102. in princ. lib. 3. Quid si socii om-*  
*nium t̄ bonorum paciscantur inter eos, super successione an valeat conventio?*  
*Diceam non valere, distinguendo tamen ut late ponit Pract. Papien. in forma li-*  
*belli. in act. pro socio. in ver. societatem. num. 7. Quid dicendum de principibus t̄*  
*Christianis, utrum bello oppressi ab aliis Principibus Christianis, non volentes*  
*se aliter tueri necessitate ducti, possint fœdus, ligam seu confœderationem inire*  
*cum infidelibus & invocare eorum auxilium, ut fecisse Iunonem legitur apud Poë-*  
*tam lib. 7. Æneidos.*

*Flectere si nequeo superos Acheronta movebo.*

Ponit hanc quæstionem Oldr. in consil. 71. ut quia licet vim vi repellere, & neces-  
sitas non habet legem, & multis aliis fundamentis determinat hoc Principibus  
Christianis facere licere. Contrariam sententiam constanter existimat esse ve-  
ram, scilicet nefas esse Christianis Principibus fœdere & amicitia infidelibus jun-  
gi, ab eisque contra Christianos auxilium, etiam ad sui rerumque suarum de-  
fensionem petere. Et hanc opinionem probat pluribus fundamentis, & ad ea  
quæ in contrarium allegantur respondet Ofs. in sua disputat. pariter in fine

M

suarum



suarum decisionum, salva semper determinatione sanctæ ecclesiæ, tamen non esse recedendum ab opinione Oldr. in d. consilio 71. quem in omnibus sequitur & comprobatur Io. Andr. fons & lucerna juris canonici in addit. ad Speculat. in rub. de Iud. col. 3. vers. convertendo hunc casum. & hanc opinionem tenet, & alios multos eam tenentes refert Decian. conf. 20. lib. 3. ubi in fine dicit, quod nullus est I.C. quem ipse viderit qui negare audeat hoc omni jure licere. Etiam ultra ab eo citatis Oldradi opinionem approbat Julius Ferret. in tract. de justo & injusto bello. num. 115. Nauar. in c. ita quorundam. de Judeis. not. 4. n. 15. ubi dicit hanc esse communem resolutionem in c. ad liberandum. de Judeis. Ganf. in suis decisionibus aureis. part. 2. lib. 2. cap. 20. de bello. num. 39. ubi hoc sine peccato fieri posse dicit. Et cum hac opinione etiam eandem in fine dictæ suæ disputationis videtur tradere Osaf. dum Oldradi opinionem temperandam esse dicit, juxta trad. à Io. de Ana. & Felin. in d. c. ad liberandum. de Judeis. & à Io. Andr. in d. addit. ad Speculat. in rub. de Judeis. Et hanc opinionem sequendam esse etiam mihi dixit excellentiss. & admodum reverendiss. Dominus Alexander Ambuginus. I. V. D. peritus, & sacræ Theologiæ studiosus, dum in civitate F. in ejus propria domo benigne receptus hæc scribebam, bene ad effugiendum omnem scrupulum in conscientia subjungit, quod ipse semper principib. Christianis conscriberet, quod se ab hujusmodi ligis & confederationibus abstinerent. Et pro hac opinione videri possunt etiam tradita à Gram. decis. 65. num. 14. & num. 66. & à Ioanne Brunell. in repet. c. 1. de homicid. in 4. part. 11. conclus. 11. n. 28.

N. 20. An Mercatura nobilitati derogat disputant Dd. ad l. tertiam Cod. de commerciis & mercat. 4. 63. Adductis etiam ll. 31. & ultima Cod. de locato. 4. 65. Qui textus hoc nullo modo probant. Quod cuius facile pateat inspicienti rationes quas ibi allegant imperatores. Itaque hæc opinio ex insita Nobilibus superbia & consuetudine inter eos magis introducta videtur, quam quod aliquibus ll. sit fulcita. Loquimur de copiosa & divite mercatura, quam in peregrinis & vicinis regionibus, non tam ipse nobilis quam procuratores ipsius exerceant. Nam ll. quæ pro contraria opinione allegari solent, de minori & tabernaria mercatura loquuntur: qua res non adeo copiosæ emuntur & minutatim venduntur, quod Galli dicunt vendre en destail, & hæc nobilitate indigna est ut probant Dd. ll. & l. 6. ff. de dignitatibus. 12. 1. l. 12. §. 3. Cod. 12. 58. & l. 7. Cod. de incestis nuptiis 5. 5. Idem dicendum videtur si nobilis arte mechanica & manibus victum quærat. Bald. ad l. 3. supra de commerciis: qui & privilegia nobilitatis amisisse censendus est. Unde mirari subit decisionem Senatus Sabaudia Cod. fabrian. lib. 9. tit. 29. def. 3. quæ nobilitati non derogatum statuit in eo qui colendos alienos agros conduxerat. Nec decidendi rationes ibi adeo magni sunt momenti. Sed existimantur tales. Nobiles privilegia amittere tantisper donec in sordidis artibus aut tenui mercatura versantur. Nam si desistant antiquam nobilitatem recuperare. Guid. Pap. decis. 196. 217. & 321. Tiraquellus de nobilitate cap. 27. n. 5. Filios tamen qui nihil se commiserunt indignum, priorem generis retinere splendorem. Faber in Cod. fabr. lib. 9. tit. 24. def. 14. Vide



Vide eleganter & late *Besoldum in tractatu suo de Nobilitate sub finem*. In Italiâ passim & apud Venetos mercatura, nempe ampla illa & copiosa, citrà nobilitatis immixtionem exerceri, non item in Gallia & Germania in comperto esse volunt *Tuldenus ad d. Tit. C. de commerciis. 4. 63. Tholosanus syntagm. juris lib. 21. cap. 5. n. 11. quem & vide lib. 25. cap. 15. ubi intemperanter in mercaturam invehitur, corralis quibuscunq; ad suum propositum facientibus auctoribus. Melius Cujacius ad d. l. 3. in paratit. vid. Christinaum lib. 3. tit. 63. decis. 106. qui Cujacio accinit. Mynsingerus pro & contra disputat cent. 6. ob. 54. Videatur & Tiraquellus de Nobilitate. cap. 27.*

N. 21. Mira jurisprudentia quæ societatem cum Judæis permittit, cum hæreticis prohibet. Et sic quidem Canonistæ. Cùm tamen à Judæis quàm hæreticis majus impendeat periculum. Nam hi fortè quibusdam articulis sæpè non magni momenti, illi toto cœlo à nobis dissident, & Christum Deum fundamentum Christianæ religionis planissimè pernegant. Societatem conjugalem cum judæo vel judæa prohibet *l. 6. Cod. de judæis & Celicolis. 1. 12. sub pœna criminis adulterii. Cum Heterodoxo vel diversæ religionis homine l. 16. Cod. de Episcop. audient. 1. 4. & l. 5. desponsal. in medio. 5. 1. Ergo multo magis cum infideli. De quo vid. Tholosa. Synt. lib. 9. cap. 13. tit. 8.*

N. 28. Gregorius Tholosanus in sua Republ. refert controversum fuisse inter Carolum quintum Imperatorem, & Franciscum primum ejus nominis Regem Galliæ, nùm Christiano Principi liceat infidelium, Turcarum aut Saracenorum auxiliaribus copiis uti adversus alium Principem Christianum. Et, ait, qui satis non habent virium, in extrema necessitate, invasi ab hostibus Christianis, ut putant injustè, se non peccare existimant, si tale auxilium, alio destituti, advocaverint; non magis quàm cùm utuntur, ensibus, balistis, hastis, clypeis, bombardis & similibus aliis instrumentis quibus hostes etiam Christianos repellunt. Ut probet autem hoc licitum esse ad sui defensionem, variis utitur argumentis & exemplis ex S. Scriptura petitis, ad quem lectorem brevitatis causâ remitto lib. 11. cap. 3. n. 7. de Republica. Est & auctor quidam anonymus, qui vindicias Gallicas conscripsit, & cap. 23. disquirat an Franciscus primus cum Turcis fœdus inierit, atq; id licitum esse cap. 27. testimoniis exemplisq; probat, etiam cum Hollandis & Suecis, quamvis diversæ religionis. cap. 24. & 25. Quid enim? antequàm lex antiqua Israelitis fuisset promulgata, viri sanctissimi Abrahamus cum Eschol & Aner, Isaacq; cum Ochozath & Pichol, Jacob cum Labano Idolis addicto, æquo fœdere amicitiam & societatem contraxere. Neque verò jus illud naturale legem divinam postmodum per Moysen promulgatam abrogasse usquam legimus. Nam & inter Hebræos & Aegyptios, Davidem & Achidem, Salomonem & Hiramum Tyriorum regem, Iosaphatum & Ochosiã, Asam & Benhadum, Machabæos & Romanos fœdera intercessisse scimus. Quæ antiquæ Tabulæ exempla idem auctor anonymus latius diducit & explicat cap. 20. & sequentib. In lucem prodit hic liber anno 1638. contrà quendam qui se indigerat Alexandrum Patricium Armacanum, atq; etiam, si diis placet, Theologum: Cujus scriptio titulum præ se fert: Mars Gallicus seu de justitia armorum & fœderum Regis Galliæ: suppresso loco impressionis atq; addito ficto nomine auctoris ut est verisimile & solet in famosis libellis. Hic Satyricus dum ibi acerbissimè Francorum Reges ab omni antiquitate laudatissimos Principes infestatur & more canis rabie correpti mordicus adlatrat: revera hic histrio in scenam prodit, non sub Alexandri Armacani, ut ipse voluit, sed spurcissimi Theritæ Homericæ personâ. Novimus Usserium Armacanum Theologum doctissimum, cujus scripta omnes litterati venerantur & tantum non adorant. At Alexandrum Armacanum quis novit? Cujus



jus ille unquam fando pervenit ad aures? Therfitem novimus, cujus hic studiosissimè personam agit:

Εἴ τις δὲ δ' Ἀχιλλῆϊ μέγας ἦν ἢ Ὀδυσσεύϊ.

Τὼ γὰρ νεκρούς τόν αὐτὸν Ἀγαμέμνονι δία

Οἷα κεκλήως λέν' ὀνειδῖα: Qui insensus Achilli atq; Ulyssi, cum illis inimicitias gerebat. Tunc verò magna vociferatione etiam divinum Agamemnonem maledictis incellit. Quales Heroas! qui mortales omnes supergressi ferire jam sidera vertice videbantur. Nobilissimam Francorum regum profapiam quis his divinis viris non compareret? Quis hos non plenissimo omnium laudum cumulo exornet? Quis verò animum inducat insectari nisi alter Therfites redivivus?

Θεοὶ δ' ἐπὶ μὲν ἀμετρώστῃς ἐργαῖς,

ὅς ῥ' ἐπὶ φρεσὶν ἦσιν ἀνοσμά τε, πάρα τε ἤδη.

Μὰ τὴν ἀτάξιν καὶ ἄγνοιαν ἐπιζήμενοι βασιλεύειν. Solus his obstrepebat Therfites homo verbosus & loquax, cujus conceptus multi quidem sed confusi & inordinati erant: Et hic sanè nulli usui. Cum Regibus maledicere neminem mortalium deceat. Quis autem hunc histrionem compescat potius quam alter item Ulysses Homericus, qui (ut Græca omittamus) Therfitem torvè intuens ac severè duriterq; increpans, silentium imposuit ori petulanti ac procaci: minatus præterea, si item ad eandem insanam linguæ intemperantiam prolabatur, mori potius & non appellari amplius velle Telemachi pater, si non illum pallio tunicâq; spoliatum, nudumq; & planè exutum verberibusque acriter cæsum, ad naves ut spurcissimum nebulonem ejiciat: atq; ita scipione dorsum hominis non leniter demulcens, plorantem dimisit. Hom. Iliad. lib. 2. Hem! quid aliud voveas huic aut reponas nostro Therfici, qui tam petulanter in sancta coronata capita insultat: Omnes Cælicolas, omnes supera alta tenentes, quod certè spero & voveo. Quis porò ferat hunc histrionem reliquam fabulam ita ut cœpit, insulsè peragentem; ut etiam in scenam producat innocentissimos Batavos, quos ut execrandos & infandos nefariè exagitat: Quid enim referam, inquit, cætera illa inusitata scelera historiisq; celebrata Batavorum? Et cætera quæ impurum illud os mendacissimis nœniis scatens ut turpis canis noxio pastu turgidum evomit in cacatam chartam, quam infeliciter concinnavit aliorum projectissimus adulator: hic scilicet Theologus noster, cui maledicere tam in proclivi quàm imber est cùm pluit: qui & fœdus Francorum regum cum Batavis initum acerbissimè insectatur & contrà fas severissimè damnat: quasi mortaliter peccet qui cum Hæreticis, ut vocat Batavos, aliquod fœdus ineunt. Sed cui libeat crambem hanc recoquere? cùm dicta & allegata à Theologo nostro, toties sint redicta & refutata, ut hanc ferram reciprocare sit operam ludere. Præsertim postquam usus & praxis jam id palàm adprobaverit, ut contrà hiscere nescientis, deblaterare insanientis sit. Exempla subministrant ipsi Hispaniarum Reges Catholici, qui inducias & mox fœdus æternum cum Batavis pepigere. Item Lusitanix Reges. Uterq; cum Anglis ut ut diversæ religionis. Quid Cæsares cum Protestantibus Principibus? Francorum porro Reges Christianissimi cum Batavis, cum Suecis &c. Germanorum Imperator contrà Turcas hodiè mittit auxilia petum ad quoscunq; Christianos Principes reformatos: Anglos, Suecos, Danos & item Batavos. Ejus Legatus, dùm hæc scribo, singulos Hagæ Comitibus ambit Dd. Ordinum, & quidem ostiatim, quos inter etiam Dd. Deputatos Gorinchemienses. Ita ut præfens præsentem viderim ac audiverim satis enixè reverenterque subsidia orantem. Hic fœdus atq; amicitiam non renuat eorum, quorum opes atq; operas ad tutelam sui prodesse sibi existimat. Itaq; ista velle acerbè traducere in contumeliam tantorum Prin.



Principum, quibus à latere sunt viri & sapientissimi & prudentissimi, & queis pectus sanè plus quàm isti fungo sapit; non theologi sani, aut prudentis sed hominis stulti sit & dementis. Quare ut tandem concludam, cùm pro meritis satis inclementer in hunc dici nequeat, putem: electissima scilicet, ejus scripta esse Tardipedi Deo tradenda infelicibus ustulanda lignis. Ut idem illis obtingat quod Annalibus Volusi apud Catullum. Incomparabilis noster, & in omnium scientiarum genere versatissimus Hugo Grotius in libro 2. de jure belli ac pacis cap. 15. n. 8. de hac quæstione disputaturus: De fœderibus inquit frequens est quæstio licetne ineantur cum his qui à vera religione alieni sunt. Quæ res in jure naturæ dubitationem non habet. Nam id jus ita omnibus hominibus commune est, ut religionis discrimen non admittat. Sed de jure divino quæritur, ex quo hanc quæstionem tractant, non Theologi tantùm sed & jurisconsultorum nonnulli, inter quos Oldradus & Decianus. Sed cùm Grotius ejusdem sit sententiæ cum superioribus auctoribus & item cum nostro, eamq; sanè apodicticè ut sua omnia probet, ac iste liber cunctorum saltem doctiorum atq; elegantiorum hominum manibus teratur, ad eum lectorem relego.

## CAPUT IX.

*De causa materiali.*

## SUMMARI A.

- 1 *Causa materialis proxima est consensus.*
- 2 *Causa materialis remota est res.*
- 3 *Societas potest contrahi super omnibus rebus, quæ non sunt à commercio exempta.*
- 4 *Et super negotio non turpi & prohibito.*
- 5 *Super omnibus rebus universaliter.*
- 6 *Simpliciter non specificatis rebus.*
- 7 *Super re particulari.*
- 8 *Super nominibus debitorum.*
- 9 *Super artificio.*
- 10 *Super conductione publicarum functionum.*
- 11 *Super pretio rei vendendæ.*
- 12 *Quod unus ponat rem, alter laborem, tertius industriam.*
- 13 *Quod unus ponat rem, alter auctoritatem.*
- 14 *Super animalibus.*
- 15 *Super hereditate ventura.*
- 16 *Super officio Romanæ curiæ.*
- 17 *Super fructibus absque re principali.*



# TRACTATUS DE

94

- 18 *Super rebus, quæ adhuc non sunt, sed esse sperantur.*
- 19 *Societas absque rebus, quæ sunt aut esse sperantur, contrahi non potest.*
- 20 *Persona socii non dicitur quid pro materia positum.*
- 21 *Societas super spe, quæ nihil est, contrahi non potest.*
- 22 *Capitalia, æqualia, & inæqualia esse possunt in societate.*
- 23 *Capitalia licet inæqualia sint, in societate ad lucrum tamen omnia dividuntur pro æquali portione, non sic in aliis, in quibus qui plus ponit, & plus operatur, plus percipere debet.*
- 24 *Æqualitas in rebus, attento pondere, numero & mensura, & æstimatione seu valore, facile cognoscitur.*
- 25 *Ubi bonitas & numerus considerari possunt, attenditur potius bonitas, quam numerus.*
- 26 *Ubi ponuntur opera & artificium, æqualitas & inæqualitas terminatur Iudicis arbitrio.*
- 27 *Ubi mixtim ponuntur res corporales, opera & industria, servanda est conventio, si de ea constat, & non sit turpis, inhonesta, & leonina, & n. 28.*
- 29 *Etiam æqualitas considerari & terminari potest à tertio electo partium consensu.*
- 30 *Et si inique arbitratus fuit, non est attendenda ejus opinio, sed remittitur ad Iudicem.*
- 31 *Et si arbitrari recusaverit, evanescit societas.*
- 32 *Et non recurritur ad Iudicem.*
- 33 *Ubi non constat de partium conventionem, attenditur consuetudo sociorum, deinde regionis.*  
*Et si non constat de consuetudine, variae sunt opiniones.*
- 34 *Una est opinio, quod regulariter opera & industria censentur correspondere inter usum pecuniarum, & non capitali, & quod esse potest, quod correspondeant etiam capitali in parte, & in totum.*
- 35 *Secunda est opinio, æstimandum esse periculum pecuniarum.*
- 36 *Tertia est opinio, quæ approbatur, de sorte ad operas, & de operibus ad sortem rationem habendam esse.*
- 37 *Prima opinio reprobatur.*  
*Partes capitales considerantur principio societatis, licet in discursu temporis semper ratio operarum sit habenda, quo ad lucra dividenda.*
- 38 *Secunda opinio reprobatur.*
- 39 *Opera & industria in dubio correspondent capitali pro æquali parte.*
- 40 *Et si allegaretur inæqualitas, questio esset remittenda arbitrio boni viri.*  
*Idem dicendum est, si plures sint socii diversa ponentes, nempe auctoritatem, operas, industriam & pecuniam.*

41 Do-



- 41 *Dominium & possessio an communicentur, pluribus modis consideratur.*
- 42 *Dominii communio requiritur in societate.*  
*Societatis titulus onerosus.*
- 43 *Actiones inter socios adinvicem prestari debent, & non transferuntur.*
- 44 *Communio rerum in societatibus particularibus non inducitur absque communione.*
- 45 *Communicantur res omnes in societate universali absque alia traditione.*
- 46 *Possessio non transfertur, licet dominium communicetur.*  
*Contraria opinio, quod possessio transferatur, probatur.*
- 47 *Translatio in societate, licet non interveniat, tamen creditur intervenire.*
- 48 *Communione necessario non requiri in societate tenent aliqui.*  
*Intellectus l. si tibi a v. ff. de præscript. verb.*  
*Intellectus l. si merces, §. vis major. ff. locati.*  
*Intellectus l. cum duobus, §. si in coeunda. ff. pro soc.*
- 49 *Super fructibus societatis contrahi potest, licet non contrahatur super re principali, declaratur. n. 51.*
- 50 *Finis, ad quem quodlibet negotium tendit, potius inspicendus est, quam quod præsens est.*
- 51 *Accessorium, quod sequitur naturam principalis, non procedit quando in accessorio adest diversa ratio.*
- 52 *Societas an contracta fuerit super fructibus, an super re principali, quomodo cognoscatur.*
- 53 *Societas est contractus correlative.*
- 54 *Communio in ea inducitur, quia adinvicem fit collatio, declaratur. num. 58. 59. & 60.*  
*Et cessante collatione cessat communio.*
- 55 *Ideo pecunia ab uno solummodo posita non communicatur.*
- 56 *Animalia si hinc inde fuerint collata, dicitur in eis inducta communio.*  
*Si ab uno solummodo ad pascendum simpliciter sint data pastori, dicitur initus contractus innominatus.*  
*Si essent data pastori, ut lucrum proveniens ex eis dividatur, in lucro erit inducta communio & societas.*  
*Si erunt data pastori cum pacto, quod in fine societatis dividantur, erunt effecta communia, & super eis dicitur contracta societas.*
- 57 *Æstimatio in societate operatur, ut appareat rei valor, & ut dominium communicetur.*
- 60 *Pecunie ab uno solummodo posite aliquando communicantur, ratione equalitatis servanda.*



- 61 *Societas an dicatur contracta inter colonum partiarium, & dominum, contraria ad sunt opiniones.*
- 62 *Concordantur secundum aliquos, quod affirmativa procedat fructibus à solo separatis. Negativa procedat fructibus in re existentibus.*
- 63 *Opinio affirmativa probatur.*
- Intellectus l. si merces. §. vis major. ff. locati.*



Explicito tractatu de causa efficiendi, videndum est modo juxta propositum ordinem de causa materiali, circa quam efficiens versatur, ut formam in mente consideratam inducat. Causa materialis, ut dixi supra in 2. c. consideratur dupliciter, sc. quod alia sit causa materialis proxima, alia remota. Proxima causa est materialis dicitur consensus, quia

- 1 homo, qui est causa efficiens, primo circa consensum proxime versatur, & ideo dicitur, istum contractum perfici consensu. §. 1. *Instit. de oblig. ex consen. & l. 2. ff. de act. & oblig.* Remota causa dicitur est res, super qua societas ipsa contrahitur, dum adhibito consensu ad finem deliberatum ordinatur, nempe aut ad quæstum, aut ad lucrum. In præsentī principaliter agendum erit de rebus, quia satis fuit dictum de consensu in d. c. 2. & ut in omnibus ordinate procedamus. Primo videbimus, super quibus rebus societas contrahi possit. Et quia in societate circa res æqualitas & inæqualitas consideratur, secundo loco videbimus, qualiter æqualitas & inæqualitas circa res ipsas sint consideranda. Tertio, quia per contractum societatis transfertur Dominium, de ipsarum rerum dominio & possessione videbimus.
- 3 Circa primum, est super quibus rebus societas contrahatur, regula est generalis, societatem super qualibet re contrahi posse, quæ à commercio nostro non dicatur exempta. §. 1. & 2. *Instit. de inutil. stipulat. & in §. nullius. Instit. de rerum div. & in l. inter stipulantem §. sacram. ff. de verb. oblig. & dummodo non est contrahatur super aliquo negotio turpi & prohibito. l. nec permittendum. ff. pro soc. & dixi in procemio.* Et potest contrahi est super omnibus rebus universaliter. l. 1. & l. 3. §. generaliter. & l. si fratres. §. socium. & l. si societatem ff. pro soc. Et potest contrahi est simpliciter non facta declaratione, super quibus rebus contrahatur. l. coiri. cum seq. ff. pro soc. & super aliqua est re particulari. l. cum proponas. C. pro soc. l. 2. C. com. divi. l. cum duobus. in princ. ff. pro soc. & super nominibus est debitorum, Bero. in conf. 161. num. 20. lib. 1. & super aliqua est negotiatione seu artificio. l. societas, & l. cum duobus. §. cum duo argentarii. ff. pro soc. Bald. in conf. 120. lib. 1. & in conf. 452. & in conf. 453. lib. 3. & in conf. 395. lib. 5. & super conductione est publicarum functionum. l. societas. & l. adeo. ff. pro soc. Forn. in tract. de Gallis. num. 189. & super pretio alicujus est rei vendendæ. l. si tibi rem. & l. si tibi arca. ff. de præscript. verb. l. si margarita. & l. si id quod quis. & l. si fratres. §. item ex facto. ff. pro soc. Menoch. in conf. 122. num.
- 11



num. 28. lib. 2. Et potest ꝑ societas contrahi, ita quod unus ponat rem, alter la- 12  
 borem, & tertius industriam, vel quod unus ponat rem, alter simul laborem &  
 industriam, ut habetur in §. & ita. *Instit. de societ. & in l. societas, & in l. cum duo-*  
*bus, §. si in coeunda. ff. pro soc.* Dominicus Sotus eruditissimus in lib. 6. de just. & jur.  
 q. 6. art. 1. vers. quimvero. Martinus Navarra Doctor multæ lectionis in *Manuali. c.*  
 17. num. 251. & quod unus ponat ꝑ nomen & auctoritatem, & alter pecunias, 13  
 Decian. in *conf. 97. lib. 2. Corn. conf. 121. sub num. 2. lib. 1.* Et potest contrahi ꝑ 14  
 super animalibus l. si pascenda. C. de pact. l. cum duobus. §. si in coeunda. ff. pro soc. & su-  
 per aliqua hereditate ꝑ ventura. l. 3. §. de illa. ff. pro soc. & super officiis Romanæ 15  
 curiæ, de qua societate aliqua ponit Dominicus Sotus. d. li. 6. de just. & jur. q. 6. 16  
 art. 2. in fin. & Gabr. in *conf. 78. lib. 1.* & post hæc scripta tractatus de ea publica-  
 verunt Castrac. Ianen. & Virginius Bacca. & potest contrahi super ꝑ fructibus 17  
 absque re principali, Alex. in *conf. 491. lib. 1. Dec. in l. si pascenda. num. 13. C. de*  
*pact. & super rebus omnibus, quæ ꝑ adhuc non sunt, sed tamen esse sperantur, jux-*  
*ta text. in l. nec emptio. & in l. si consensum. ff. de contrah. empt. & in l. 3. §. de illo. &*  
*in l. si margarita. ff. pro soc.* Bart. Socin. in d. l. si pascenda circa fin. C. de pact. Et abs- 18  
 que rebus, quæ ꝑ sunt aut esse sperantur, societas contrahi non potest, quia defice- 19  
 ret causa materialis. l. verum. §. fin. ff. pro soc. Bald. in l. 1. num. 1. C. pro soc. & in l.  
 2. C. de contrah. empt. Henrichman. *conf. 7. num. 17. lib. 1. tom. 1.* Et personæ socii  
 ꝑ non dicuntur quid pro materia positum in societate, Alex. in *conf. 131. sub num. 20*  
 8. lib. 5. Petr. de Ubald. in *tract. de duob. fratrib. part. 5. sub n. 27. vers. primo quia.* Et  
 faciunt ꝑ in proposito tradita per Bart. in l. is potest. num. 5. ff. de acquir. hered. ubi di- 21  
 cit, quod si sit contracta societas super hereditate ventura, quod ipsa spes non com-  
 municatur, sed communicanda venit hereditas obveniens, quia super spe, quæ ali-  
 quid non est, societas contracta dici non potest. *argum. l. nec emptio. ff. de contrah.*  
*empt. & determinat illum, cui hereditas defertur, adire debere, & alterum socium*  
*adire non posse. l. actione. §. diximus. ff. pro soc.*

Circa secundum, qualiter res positæ ꝑ sint considerandæ ad cognoscendum 22  
 æqualitatem & inæqualitatem, præsciendum est, in qualibet societate, inter ca-  
 pitalia à singulis sociis posita, æqualitatem & inæqualitatem reperiri posse, quia  
 potest unus socius ponere centum, & alter ducenta, & potest unus ponere cen-  
 tum, alter vero operam & industriam, & magis valeant opera & industria,  
 quam illa centum; & econtra potest esse, quod pecunia excedat operas & in-  
 dustriam, & similiter esse potest, quod omnia sint in pari quantitate, juxta  
 text. in §. nam & ita. *Instit. de societ. & in l. si non fuerint. ff. pro soc.* Bald. in l. ult. in  
 princ. sub num. 8. C. commun. de legat. Et licet dixerim, capitalia ꝑ inæqualia in 23  
 qualibet societate poni posse, tamen non inde sequitur, in qualibet societate  
 eandem dispositionem esse servandam. Nam in societate ad lucrum universali,

N

quam-



- quamvis à principio fuerunt posita capitalia inæqualia, nihilominus iusta iudicatur, quia potest esse, ut minus ponenti maiora lucra obveniant. *Corn. conf. 187. col. pen. lib. 3. & conf. 310. col. 4. vers. nec obstat. lib. 4. Socin. conf. 74. nu. 5. & conf. 160. col. 6. vers. ex quibus. lib. 2. Ias. conf. 2. col. 6. vers. octavo. lib. 3. Ioseph. Ludov. conclus. 53. fol. 124. vers. in qua societate, ubi reprehendit Cravet. aliter sentientem in consil. 159. in fin. Rubeus Utinen. conf. 32. num. 36. Marchabr. conf. 5. num. 98. Cravet. in conf. 173. sub num. 1. lib. 1.* Et in cæteris societatibus, qui plus posuit, & qui plus operatus fuerit, plus etiam percipere debet. *l. si non fuerint. ff. pro soc. &*
- 24 *dicam latius infra suo loco. Ad cognoscendum æqualitatem & inæqualitatem, quæ in societate intervenire possunt, hac distinctione uti debemus. Aut sumus in casu, in quo uterque socius ponit res corporales: Aut in casu, in quo quisque ponit operas seu artificium; Aut ultimo loco sumus in casu, in quo mixtim ponuntur, à quolibet res corporales, operæ & industria.*
- Primo casu facile est cognoscere æqualitatem & inæqualitatem, quia pondere, numero, & mensura, & æstimatione seu valore, æqualitas & inæqualitas perpendi possunt, ad tradita in l. 2. §. mutui datio. ff. si cert. pet. & in l. 1. ff. de contrab. empt.*
- 25 *Sed in rerum valore & cognoscendo, illius qualitatis ratio habenda est, ex qua utilitas pro societate resultat, quippe si sint exempli gratia pecudes positæ in societate, non attenditur earum numerus in cognoscenda æqualitate & inæqualitate, sed attenditur bonitas, quia illæ, quæ sunt in minori quantitate, possunt in bonitate superare alias, quæ sunt in maiori quantitate, & possunt societati maiorem afferre utilitatem, ut per Afflict. decis. 58. n. 5.*
- 26 *Secundo casu & æqualitas & inæqualitas cognoscuntur arbitrio boni viri, qui socii diligentiam, operam & industriam considerabit, Bald. in d. l. ult. in princ. C. commun. de legat. & suo loco dicam infra.*
- 27 *Tertio casu & est magis difficile cognoscere æqualitatem & inæqualitatem, quia Dd. diverso modo locuti fuerunt. Et ego pro faciliiori intelligentia puto duos casus esse considerandos. Primus est casus, quando constat de expressa partium conventionem. Secundus est casus, quando societas contracta fuit nulla facta expressione seu declaratione.*
- 28 *In primo casu & ex declaratione facta optime æqualitas & inæqualitas apparebit, & erit servanda, nisi sit turpis, inhonesta & leonina, l. si societatem. la 1. in fin. ff. pro soc. & §. 1. Instit. de societ. l. si non fuerint. ff. eod. Et quemadmodum ex consensu & declaratione facta à sociis percipitur æqualitas & inæqualitas, ita etiam poterit cognosci ex declaratione facta à tertio, de sociorum voluntate electo, ad constituendum partes societatis. l. si ita coita. cum plurib. seqq. ff. pro soc.*
- 30 *Advertendum est tamen & circa hanc declarationem faciendam à tertio, eam non esse attendendam si inique arbitratus fuerit, sed recurritur ad Iudicem, l. societatem.*



tem. cum seq. usque ad l. si socius. ff. pro soc.

Et si arbitrari ꝛ recusaverit, evanescit societas, & non recurritur ad Iudicem, 31  
& ab arbitri jam electi persona non receditur. l. si coita. ff. pro soc. Menoch.  
in tract. de arbit. jud. quest. 68. nu. 32. & in consil. 93. n. 7. lib. 1. Et ideo in hoc ca-  
su ꝛ non recurritur ad Iudicem, quemadmodum fit, quando arbiter electus inique 32  
arbitratus fuit, quia quando arbitratus fuit inique, per suum arbitrium contractus  
ad esse deductus fuit, cui potest deservire officium Iudicis, in reducendo eum ad  
æqualitatem, ut in d. l. si societatem. §. arbitratorum. & in l. unde si venit. ff. pro soc. sed  
quando non fuit arbitratus non fuit contractus ad esse deductus, ideo super eo Iu-  
dex non potest officium suum impertiri, ita declarat glos. in d. l. si societatem. §. ar-  
bitratorum. & ibid. Bart. sub. num. 3. ff. pro soc.

In secundo casu ꝛ quando non constat de partium conventionem, in primis est 33  
observanda consuetudo sociorum, deinde consuetudo regionis, quia quod  
consuetum est fieri tacite actum videtur l. item quantum. §. qui impleto. ff. locati.  
Bald. in l. 1. sub. num. 21. Cod. pro soc. Petr. de Ubald. in tract. de duob. frat. part. 4.  
sub num. 7. & quando non constat de consuetudine sociorum & regionis Doctores  
diversa dicunt. Dicit Petr. de Ubald. d. 4. part. sub num. 3. 4. & 7. & Corn.  
in l. si pascenda. Cod. de pact. & Socin. consil. 265. num. 2. lib. 2. quod regulariter 34  
operę & industria censentur correspondere interfusurio pecunię, & non ipsi  
forti, per text. in l. cum duob. §. si in coeunda. ff. pro soc. & dicit, quod ista regula  
fallit, quia aliquando correspondent toti forti, & interfusurio, aliquando  
parti fortis, & interfusurio, quod quando sit, quia certa regula dari non po-  
test, Iudicis arbitrio terminandum relinquit, & subjungit impossibile esse,  
ut detur casus in principio societatis, quod operę & industria in totum vel in  
parte correspondeant forti & interfusurio, sed esse posse, quod socius suis operi-  
bus & industria in principio societatis solum correspondeat interfusurio, & post  
aliquod tempus correspondeat interfusurio, & parti fortis, & demum in fine so-  
cietatis correspondeat interfusurio, & toti forti, & hanc suam opinionem exem-  
plis declarat, sed loquitur satis confuse, ut vix certus sensus ex ejus dictis colligi  
possit.

Dominicus Sotus ꝛ in d. lib. 6. de iust. & jur. quest. 6. art. 1. col. 2. aliter loqui- 35  
tur, & dicit ad cognoscendum quantitatem capitalis solummodo æstimandum  
esse periculum pecuniarum, ut si sint positi duo mille aurei in societate & eo-  
rum periculum assecuraretur solummodo pretio, seu mercede centum aureo-  
rum, quod solum capitale positum æstimari debeat ea quantitate, pro qua asse-  
curaretur, & dicit, quod iste est casus. l. si non fuerint. ff. pro soc. Alii dicunt,  
& ista ꝛ est verior opinio & communis pro æqualitate & inæqualitate cogn- 36  
scenda de tota sorte posita, ad operas & industriam, & de operibus & industria



ad totam sortem rationem habendam esse, ita tradunt Cin. & Bald. in l. 1. num. 14. Cod. pro soc. Angel. de Periglis in suo parvo tractatu de societate. in princ. posito inter alios tractatus, in 5. volum. secundum antiquam impressionem. Socin. in conf. 265. sub num. 2. lib. 2. & Navarr. in ejus manuali. c. 17. num. 251. quia qui ponit pecuniam, ponit eam respective ad operas & industriam, & qui ponit operam & industriam facit respective ad pecuniam, & loco pecuniæ considerantur & dicuntur pecuniæ velamentum, ut habetur in d. l. cum duobus. §. si in coeunda. ff. pro soc. & ita videtur etiam declarare Petr. de Ubald. sibi contrarius in d. 4. part. sub num. 7. vers. primo casu. & ab ista non est recedendum.

- 37 Opinio Petri de Ubald. supra t̄ relata sustineri non potest, quia dum ipse dicit, ex tractu temporis fieri posse, ut magis sit tribuendum operibus & industriæ, quam à principio, stare non potest, quia pecunia, ut declarabo infra, non communicatur neque à principio, neque ex tractu temporis, & si non est communis à principio, neque quod tractu temporis communis efficiatur, dici potest, ne eadem res, nempe societas, diverso jure censeatur, contra tex. in l. cum qui ades. ff. de usucap. Et hoc etiam esse non potest, quia sequeretur, quod si diu durer societas, & semper crescerent operæ, & industria, quod alter socius nihil, vel parum, de lucro & capitali percipere posset, quod est absurdissimum, & contra mentem sociorum, & contra naturam societatis, in qua capitale proponente, nisi perdatur, salvum semper esse debet, & semper debet pro eo lucrari. Et esse non potest etiam, quia partes capitales considerantur in principio societatis, & non habito respectu ad futurum eventum, Corn. in conf. 24. num. 4. in fin. lib. 1. Bene in discursu temporis operæ sunt considerandæ, quoad lucrum dividendum.
- 38 Socin. conf. 265. num. 3. lib. 2. Id etiam quod dicit Dominicus. Sotus t̄ est novum inventum, quo ad hoc nulli negotiatores usi sunt, ut tradit Navar. d. c. 17. num. 251. & sustineri non potest, quia si ponuntur mille in societate, ex eorum commoditate, seu dicas inter usurio, ut per Bald. in l. 1. sub num. 14. C. pro soc. lucrum causatur, & non causatur ab estimatione, quæ fit de periculo, & sustineri non potest, quia mille ponuntur in societate, & pericula sunt qualitates, quæ extra societatem considerantur. Et stante supra posita t̄ opinione veriori & communi, de tota pecunia rationem habendam esse, an dicatur adesse inter socios æqualitas seu inæqualitas, unoponente operas & industriam, & alteroponente pecuniam, videndum est? Equidem in dubio presumendum est, pecuniarum quantitatem respondere ad operas & industriam pro equali parte, Petr. de Ubald. d. 4. part. sub num. 3. Natt. in conf. 403. sub num. 5. lib. 2. Ioseph. Lud. in suis commun. concl. concl. 53. n. 156. Andr. Fachin. controver. jur. lib. 2. c. 94. Et si inæqualitas t̄ allegaretur, nempe operas & industriam excedere commoditatem pecuniarum, vel econtra. quæstio ista boni viri arbitrio terminanda veniret, considerata.



fideratione adhibita circa pecunias positas, operas, & industriam, & quod aliquando plus est ponere in discrimine vitam, quam patrimonium, Petr. de Ubald. in d. part. 4. num. 3. Bald. in l. si non fuerint. num. 2. ff. pro soc. Roman. in conf. 460. & Menoch. de arbitr. jud. casu 125. Socin. conf. 265. lib. 2. Et si plures sint socii diversa ponentes, nempe auctoritatem, operas, industriam & pecunias, secundum supradicta arbitrio boni viri poterit determinari equalitas & inequalitas inter ipsos, quia vere certa regula & certa determinatio afferri non potest.

Videamus modo de dominio & possessione, ut sequamur suprapositum ordinem. Et quidem duobus modis dominium & possessio in presenti agendo de societate considerari possunt. Primo modo possunt considerari circa res, quę erant sociorum ante contractam societatem. Secundo modo circa res quę sitas, durante societate, sed modo solummodo agimus de dominio & possessione rerum, quę erant sociorum ante societatem, quia agitur modo de causa materiali, & de dominio & possessione quęditorum, durante societate, agemus infra latissime suo loco cap. 14. In primis in hac dominiū & tractatione regula ponenda est, quę procedit tam in societate universali, quam etiam particulari, nempe communionem dominiū in societate requiri. l. 1. in fin. & in l. si id quod. in ver. ceterum. ff. pro soc. & in l. si tibi a. in fin. ff. de prescrip. verb. Dd. communiter in l. si pasceda. C. de pactis. Rom. in conf. 168. num. 3. Et licet à contrahentibus fuerit dictum societatem inter eos contrahi: tamen deficiente dominiū communiōne societas contracta dici non potest. Rim. jun. in conf. 218. num. 95. lib. 2. & quia hinc inde fit collatio, societas dicitur titulus onerosus, Bald. in l. coire. in lect. ante. in fin. ff. pro soc. procedit, inquam, in qualibet societate regula ista, & conveniunt etiam societas universalis & particularis in actionibus cuique ex sociis & competentibus, quia adinvicem prestari debent, & non transferuntur. l. 3. & ibi gl. & communiter Dd. ff. pro soc. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. part. 5. num. 2. in fin. Sed in modo & inducendi communionem differunt, quia in societatibus particularibus, in quibus deficit universalis titulus, rerum communiō non inducitur absq; traditione. l. si ager. & ibi Bart. ff. de rei vendic. & in l. traditionib. C. de pact. Menoch. in conf. 122. n. 6. lib. 2. Et in societatibus & universalibus res omnes, quę sociorum sunt, absque alia traditione communicantur. l. 1. & l. 2. & ibi gl. & communiter Dd. ff. pro soc. Dd. omnes in l. si socius. ff. si cert. pet. Bald. in l. qui sibi. C. de his qui à non dom. & in l. 1. C. de usucap. pro do. & in l. nulla. C. de jure dot. Petr. de Ubald. d. tract. part. 5. sub num. 2. Rom. in conf. 106. num. 2. Dec. in l. traditionib. num. 3. C. de pact. Gomez. lib. 2. resolut. jur. c. 5. sub num. 3. Menoch. d. conf. 122. num. 5. lib. 2. Et licet communiō rerum & inducatur in societate universali, tamen quod possessio non transferatur, tenet gl. in d. l. 2. ff. pro soc. & gl. in l. si fratres.



fratres. §. *idem respondet.* ff. *eod.* & ita in omnibus casibus, in quibus transit dominium absque traditione, quod non transeat possessio, quia habet plurimum facti, videntur tenere regulariter glos. & Dd. in *auth. ingressi. C. de sacrosanct. eccl.* & in *c. in presentia. de probat. Cepol. in tract. de usucap. pro dote. n. 18.*

- Contraria opinio, etiam possessionem transferri absque traditione, tenenda est, quam tenet glos. secundum primam opinionem, in *d. l. 2. ff. pro soc. Bald. in l. 1. in lect. antiqua. sub num. 1. ff. eod. Bart. in l. & ideo. sub num. 3. ff. de cond. furt. Ant. in §. 1. sub num. 1. Instit. de societ. Couar. qui testatur de communi opinione,*
- 47 *lib. 3. variar. resolut. c. 19. sub num. 1.* Et hoc est specialiter et introductum in societate, quia in ea licet traditio non interveniat, vere tamen creditur intervenire, textus est expressus in *d. l. 2. ff. pro soc.* & ita declarant Bart. & Bald. in *d. l. 1. ff. eod.* & sic communiter tenent Dd. quod quilibet socius videatur habere & tenere bona sua nomine proprio, & alterius socii, tanquam per clausulam constituti. Ias. in *d. l. si socius. sub num. 1. ff. si cert. pet. Gomes. d. lib. 2. resolut. jur. c. 5. sub num. 3. in fin. Couar. d. c. 19. sub n. 1. lib. 3. variar. resolut.* A regula supraposita, communionem et reperiri in qualibet societate, recedit Alex. in *d. l. si pascenda. sub num. 2. C. de pact.* ubi necessario in societate communionem non requiri tenet, per text. in *l. si tibi ava. ff. de pasc. verb. & in l. si merces. §. vis major. ff. locati. & in l. cum duob. §. si in coeunda. ff. pro soc.* & hanc opinionem videtur etiam tenere Nat. in *conf. 405. num. 2. lib. 2.* Sed non est recedendum a communi opinione, & dicta ab Alexandro facile remouentur. Nam societas potest contrahi super re principali, & potest contrahi super fructibus absque re principali, & potest contrahi super re futura, puta super pretio redigendo ex aliqua re, ut dixi supra. Ideo dicta per Alexan. & iura per eum allegata non obstant, quia loquuntur in societate contracta in fructibus, & in re futura, & solum dicunt, quod in re principali non est inducta communio, & bene, quia in ea non est inducta societas, ita loquitur tex. in *d. l. si tibi ava.* nempe de societate contracta super pretio redigendo, & ideo dicit pretium & non rem ipsam debere communicari, & est similis tex. & ibi gl. declarat in *l. si margarita. ff. pro soc.* & ita tradit Socin. in *d. l. si pascenda. sub nu. 12. C. de pact.* & ita intelligi debet tex. in *d. l. si merces. §. vis major.* nempe quod non dicatur inducta communio in fundo, quia non erat contracta societas super fundo, sed super fructibus. Sic etiam intelligi debet tex. in *d. l. cum duob. §. si in coeunda.* nempe quod loquatur de societate in fructibus contracta, & non in re principali, & ita declarat Dec. in *d. l. si pascenda. sub num. 13. C. de pact.* & ita etiam videtur firmare Petr. de Ubald. *d. tract. part. 8. sub num. 11.* De locatione molendini comprehensa in societate, licet in eo non sit comprehensum molendinum, tradit Alex. sibi contrarius *conf. 49. num. 10. lib. 1.* Et prædi-
- 48 *ctis non et obstat dicere, super fructibus societatem contrahi non posse, si non sit*



fit contracta super re principali, ea ratione, quia accessorium sequitur naturam sui principalis, ut per Bald. in d. l. si pascenda. C. de pact. Quia respondetur principale esse, quod societas contrahatur super fructibus, & re futura, & accidentale esse, quod res principalis tradatur absque communicatione, ita respondet Dec. in d. l. si pascenda. sub num. 3. Et quod finis, ad quem quodlibet negotium tendit, potius inspiciendus sit, quam quod praesens est, tradit Tiraq. in tract. de utroque. retract. §. 1. gl. 7. num. 5. fol. mihi 29. Et respondetur, argumentum de accessorio ad principalem non procedere, quando in accessorio adest diversa ratio. l. stipulatio ista. §. alteri. ff. de verb. oblig. ita similiter respondet Dec. d. loco. Et ratio diversitatis est, inter accessorium & principale, in praesenti, quia principale, quod communicetur, non est conveniens, cum alter socius nihil in commune ponat, & est conveniens, quod accessorium communicetur, quia provenit non solum ex re principali, sed etiam ab operibus alterius socii. Etiam salvando tamen Baldi opinionem dici potest, ejus opinionem procedere, super fructibus. contrahi non posse communionem & societatem, absque re principali, dum fructus sunt in re ipsa, & adhuc non sunt a re separati, & quod tunc super eis dicatur contracta, quando sunt a re separati, quia uti accessoria, cum sunt separati, amplius non considerantur, ita declarat Rom. in conf. 309. & Socin. in d. l. si pascenda. C. de pact. Quippe stante societate tamen contrahi posse super re futura, & super fructibus, absque re principali, quare, quomodo erit cognoscendum, super quibus rebus contracta fuerit societas, & inducta communio, si non constet de expressa partium conventionem. Inquam mihi dicendum videtur, hanc cognitionem haberi posse considerando, quid a quolibet sociorum in societate poni debeat.

Nam contractus tamen iste dicitur conspectivus, ut per Bald. in conf. 452. n. 2. lib. 3. & in eo inter socios ideo communio inducitur, quia adinvicem collatio fit, ut per Bart. in l. Titium & Maevium. §. altero. num. 5. ff. de administr. tutor. Quare si unus tamen ex sociis poneret tantum operas, & alter pecuniam, cum inter eos cesset mutua collatio, dicerem pecuniam non fuisse communicatam, & super ea societatem non fuisse contractam, sed contractam fuisse super lucro, ab ipsa pecunia & operibus obventuro. Si vero quilibet poneret pecunias in pari live dispari quantitate, dicerem sic interveniente mutua collatione fuisse inductam communionem & societatem, etiam in pecunia, in paribus partibus stante pari collatione, sed stante dispari collatione secundum portionem, quam quisque posuisset. Soc. conf. 265. sub num. 2. lib. 5. Et pecuniam communicatam tamen non censi, tenent communiter Dd. in d. l. 1. c. pro soc. & Bald. in conf. 61. in princ. lib. 2. Alex. in conf. 117. & ibi addit. lib. 1. & in conf. 131. n. 7. in si. lib. 5. ubi addit. dicit hanc esse communem opinionem & æquiores. Corn. qui similiter de communi testa-

tue



- tur in l. si pascenda. sub num. 16. C. de pact. Natt. in conf. 403. num. 2. lib. 2. Rot. Genues. decis. 159. Rim. jun. in conf. 399. num. 34. & in conf. 400. num. 54. lib. 4. Ex
- 56 superscripta distinctione † & ex supradictis fundamentis colligi potest, etiam quid sit dicendum in societate, seu, ut vulgo dicitur, socida animalium. Inquam dicendum erit, si animalia hinc inde à quolibet sociorum erunt collata, inter eos fuisse super eis inductam communionem & societatem. Conrad. de contract. c. 92. in princ. summ. Ihab. in ver. usura. il. 3. num. 6. Et si simpliciter erunt data pastori ad pascendum non censi communicata, sed dici debere initum fuisse contractum innominatum. d. l. si pascenda. & ibi glos. & Dd. C. de pact. Gabr. in conf. 62. in princ. lib. 1. si autem erunt data pastori ut lucrum ex eis proveniens dividatur, in lucro dicitur inducta communio & societas. l. cum duobus. §. si in coeunda. ff. pro soc. glos. in d. l. si pascenda. in ver. compellitur. Et si erunt pastori data cum pacto, quod in fine societatis dividi debeant, erunt effecta communia, & super eis societas contracta dicetur. Bald. in l. 1. num. 12. C. de fruct. & lit. expens. Petr. de
- 57 Ubald. d. tract. part. 8. sub num. 21. Gabr. d. conf. 62. num. 2. lib. 1. Et cavendum † est, ne decipiaris, quando animalia dantur æstimata. Quia etsi dici soleat, æstimationem facere emptionem, & per consequens operari translationem dominii rei æstimate in totum. l. quoties. C. de jur. dot. cum similib. tamen non sic est in societate, quia in eaejus natura attenda, non requiritur translatio dominii in totum, sed tantum pro medietate, & ideo solum æstimatio operatur, & ad hoc apposita censetur, ut valor rei appareat. Bald. in l. 1. vers. ergo questio. C. pro soc. Soc. conf. 24. num. 18. lib. 1. & nu. 34. Et ut solum pro parte operetur dominii communicationem, ita probat text. in l. cum duobus. §. damna. ff. pro soc. ubi stante æstimatione solum pro parte dominium translatum præsumitur, & ita declarat Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. part. 5. sub num. 11. & sub num. 27. & part. 8. sub n. 21. & Ioseph. Lud. post alios, quos citat in decis. Perus. decis. 10. & Graf. in suis decis. aureis.
- 58 part. 1. lib. 2. c. 120. num. 25. Sed si hoc fieri potest in societate † animalium, quod efficiantur communia & dividi debeant in fine societatis, licet alter socius nihil conferat, videtur dicendum hoc esse contra conclusionem supra positam, ideo communionem fieri in societate, quia intervenit in ea mutua collatio, & videtur, si hoc in animalibus fieri potest, posse etiam fieri in pecunia.
- 59 Dico hoc non esse contra † conclusionem supra positam, quia fit communio stante collatione, sed non excluditur, communionem fieri etiam non posse alio modo. Potest, inquam, fieri eo modo, ut fit in societate animalium, & est licitus modus. Dantur enim animalia pastori pascenda, cum pacto, quod lucra inde obvenientia sint communia, & quod debeat durare societas per quinquennium, & quod in fine quinquennii dividantur, est iste licitus modus, quia pastor



pastor gubernat & custodit animalia, & ideo iudicatur, ad hoc ut convenientem partem recipiat ex societate, quod debeat habere lucra pro medietate & etiam partem animalium in fine quinquennii. Et si societas partium voluntate dissolveretur, prout fieri potest ex communi observantia, siquidem dissolveretur, in primo anno pastor non haberet dimidiam animalium, sed solum haberet partem sibi proportionabiliter debitam, respectu habito ad sumptus anni, quo duravit societas, & ad tempus quinquennii, quo durare debuisset, ut puta decem animalia data fuerunt æqualiter dividenda in fine quinquennii, & quia de decem pastor haberet quinque, & sic apparet quolibet anno eum lucrari unam, dicendum est, si in primo anno dividatur societas, solum unam habere debere, si in secundo duas, & sic de singulis.

Idem etiam in pecunia fieri posse admitto, quod ponatur in societate, ita ut in 60 ejus fine inter socios dividatur, & interim durante societate lucra sint pro medietate communia, Socin. in *conf.* 265. num. 2. lib. 2. & non erit ista communicatio inducta ratione mutuae collationis, sed ad hoc, ut æqualitas conservetur, quia socius ratione suarum operarum dignus reputatur acquisitione domini, pro parte dictarum pecuniarum, & hoc ex pacto fieri posse, & factum censeo credo stante consuetudine, sed in dubio non esse modo aliquo communicatam, ut supra dixi, tenendum est, & dicam infra agendo de lucro, c. 16.

Quæro etiam in proposito, an inter dominum & colonum inducatur commu- 61 nio & societas, loquor de colono partiario, & non de eo, qui nummis colit? Inter eos societatem contractam dici non posse, tenet Bald. in *l. certi. sub num.* 8. C. locati. Abb. in *c. propter. sub num.* 8. de locato. Menoch. in *tract. de acquir. pos. sub num.* 87. Et ita decisum fuisse in Rot. Rom. de mense Februarii de anno 1588. refert Honded. in *conf.* 85. sub num. 4. lib. 1. & pro hac opinione allegatur text. in *l. si merces. §. vis. major. ff. locati.* ubi habetur, quod quasi jure societatis colonus partitur damnum & lucrum cum domino fundi. Si enim sit quasi jure societatis, sequitur inter eos non adesse societatem, quia dictio, quasi, denotat improprietatem. *l. 2. ff. de inoffic. testam. l. in suis. & ibi Bald. & ceteri. ff. de lib. & posthum.* In contrarium inter eos censeo contractam societatem, tenet Bart. in *d. l. si merces. §. vis. major. & in l. si apes. §. item constat. ff. de furtis.* Anchar. Regien. *quest.* 68. lib. 2. & *quest.* 43. num. 23. lib. 3. Honded. & relati ab eo in *d. confil.* 85. num. 12. cum plurib. seqq. lib. 1. Burfat. in *confil.* 330. lib. 3. & pro hac opinione est textus expressus in *d. l. cum duobus. §. si in coeunda. ff. pro soc. Petr. d. tract. part. 8. num. 11.* Possunt opiniones fieri concordari, quod negativa procedat, dum fru- 62 ctus non sunt à solo separati, & affirmativa procedat, quando fructus sunt à solo separati, ut dixi supra ex Rom. in *confil.* 309. & ita videtur tenere etiam Burfat. in *confil.* 71. num. 26. lib. 1. dum vult, colonum non esse dominum fructuum,

O

ante-



antequam à solo separentur, & erunt ista bene consideranda ad cognoscendum, qua actione agere debeat colonus, ut dicit Rom. *ind. conf.* 309. & habetur per Alex. *in l. si filio familias. §. fin. sub n. 17. ff. sol. matrim.*

- 63 Ultima opinio affirmativa est tenenda, & non obstat text. *in d. l. si merces. §. vis major.* quia ibi certum erat non fuisse contractam societatem, sed contractum innominatum, & utitur Jureconsultus dictione improprietas, *quasi jure societatis*, quia contractus innominatus, inter dominum & colonum initus, regulatur secundum contractum societatis, cui magis assimilatur, ut per Abb. *in d. c. propter sterilitatem. sub num. 14.* & per Socin. *in d. l. si pascenda. num. 5.* & tradunt Dd. *in l. 1. §. si quis servum. ff. depositi.* Et ista de causa materiali dixisse sufficiat.

N. 47. Tanquam per clausulam constituti. Quale sit hoc constitutum docet Tiraquellus in tractatu de jure constituti possessorii in principio. Et est aliud à constituto de quo in titulo *de constituta pecunia. ff. 13. 5. & Cod. 4. 18.* Cum videlicet quis constituit se id quod debetur, daturum facturumve pro se vel aliis. Sed hic dicimus constituere, cum vendens, donans aut concedens, rem quam ipse vendit, donat aut concedit, sese constituit possidere vel simpliciter vel precario ejus nomine, cui ea conceditur, quem constitutarium vocant: sicut depositarium, mandatarium, legatarium &c. Et autor hic de hoc posteriori constituto loquitur.

N. 15. Vid. quæ diximus cap. 34. n. 5.

## C A P U T X.

### *De causa instrumentali.*

## S U M M A R I A.

- 1 Consensus declaratur verbis & factis.
- 2 Societas duplex, tacita & expressa.
- 3 Expressa societas verbis contrahitur.
- 4 Etiam si non omnia, sed quadam ad societatem pertinentia expressa fuerint.
- 5 Etiam habita relatione ad expresse contracta in alia scriptura.
- 6 Societas expressa omnium bonorum quibus verbis contrahatur.
- 7 An copulative plura verba universalia sint exprimenda.
- 8 Verborum superfluitas tolleratur ad cautelam.
- 9 Lucri & quasus verba insimul prolata non important societatem omnium bonorum.
- 10 Verbum, lucrum, universale restringitur ab adjuncto verbo quasus, quod est speciale.

11 Intel-



- 11 Intellectus l. sed & si adjiciatur. ff. pro soc. & n. 12.
- 13 Societas particularis expressa qualiter contrahatur.  
Societas simpliciter contracta, intelligitur de societate ad quæstum, nisi aliud suadeat qualitas contrahentium.
- 14 Verba prius, & non quid actum fuerit, attenduntur, ad cognoscendum, quæ societas fuerit contracta.  
Quia obtinent principatum significandi.  
Etiam si aliquo modo natura contractus alternetur, sed ubi verba repugnarent naturæ contractus, potius attenditur quid actum, quam quid dictum.
- 15 Societas omnium bonorum quod tacite contrahi non possit tenent aliqui.
- 16 Societas omnium bonorum etiam tacite contrahi potest, & ista opinio probatur.
- 17 Societas omnium bonorum tacite ad hoc, ut contracta censeatur, tria copulative requiruntur, insinul habitatio, lucrorum communicatio, & ad invicem non reddita ratio.
- 18 Actus isti important societatem, quia citra jus societatis fieri non possunt.
- 19 Et important societatem arguendo à contrariis, quia actus his contrarii sunt dissociativi.
- 20 Genere etiam considerato, & differentiis, isti actus important societatem omnium bonorum.
- 21 Cohabitatio debet esse in eadem domo.  
Cohabitatio in diversis apartmentis non sufficit.
- 22 Imo sufficit, si vivant in communi, & sufficit etiam si habitent in diversis domibus, & in diversis civitatibus.
- 23 Cohabitatio debet esse longa va per decennium.
- 24 Sed etiam absque tali longa va habitatione potest probari societas.
- 25 Collatio à quolibet socio fieri debet, ad hoc ut dicatur contracta societas.  
Collatio fieri debet de omnibus quæstis, quia facta retentione de aliquibus, non censetur contracta societas omnium bonorum.
- 26 Collatio si fuit uniformis societas omnium bonorum contracta non præsumitur.  
Actus nostri non extenduntur, ultra quam gerantur, & n. 28.
- 27 Bart. dicta in l. Titium & Mævium. qualiter sunt intelligenda, declaratur.
- 29 Collatio difformis, licet unus tantum, vel nemo negotietur, sufficit, ad contrahendam societatem omnium bonorum, & n. 30.
- 31 Lucrorum inequalitas, licet sit magna præsumptio societatem non fuisse contractam, tamen non attenditur, quando adsunt alie præsumptiones in contrarium, & n. 32.
- 32 Collatio diversorum sufficit etiam si facta sit solum pro parte unius.  
Collationi diversorum facta pro parte unius, si alter consentiat, ex hoc præsumitur, quod voluerit contrahere societatem universalem.



- 33 Conferens plus non censetur donare, sed id facere titulo societatis.  
 34 Collatio facta diversorum, importat societatem omnium bonorum, & si necesse esset, quod omnia, quæ sunt conferenda, in hac societate conferrentur, nunquam contracta præsumeretur. Bald. à Menochio impugnatus salvatur.  
 35 Societas incepta dicitur ab eo tempore, quo coeptum fuit communicare.  
 36 Communicare solitus censetur continuasse communicationem.  
 37 Societas inducta etiam per unum actum sustinetur.  
 38 Societas inducta non dissolveretur, si in abscondito alter socius faceret actus dissociativos.  
 39 Ratione retenta de acquisitis excluditur præsumptio societatis.  
 40 Ratione retenta pro memoria, non excluditur præsumptio societatis.

1 **D**UO sunt instrumenta † sive causæ instrumentales, quibus consensus declarari, & societas formari & ad esse deduci potest, ut dixi supra c. 2, nempe verba & facta: verbis enim & factis hominum voluntas declaratur, l. nam cum tractatu. §. duo societatem. & l. societatem coire. & ibi glos. ff. pro soc. & l. Paulus. ff. rem rat. haberi Bart. & ceteri in l. Titium & Mavium §. altero. ff. de administr. tut. Bald. in l. si patruus. C. com. utr. jud. Dec. in consil. 552. nu. 1. lib. 2. Ruin. consil. 92. num. 1. lib. 1. Et quia istis duobus  
 2 † instrumentis, ad societatem introducendam, homines utuntur, duas reperiri societatum species, Dd. communiter declarant, nempe tacitam & expressam. Dicunt illam esse expressam, quæ verbis contrahitur, & illam esse tacitam, quæ contrahitur actus exercendo sociales. Bartol. in d. l. Titium & Mavium. & ibi ceteri omnes. Bald. in d. l. si patruus. & in consil. 19. & in consil. 120. lib. 1. & in consil. 452. lib. 3. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. part. 2. num. 1. & part. 5. sub num. 36. Foller. ad Marant. in Specul. part. 4. dist. 4. num. 4. Dec. in consil. 68. lib. 1. Thob. in consil. 64. & Rolan. in consil. 91. nu. 24. lib. 1. Ideo in præsentī capitulo videbimus, qualiter expressa societas, & qualiter tacita contrahatur.

- 3 Expressa societas † consensu, verbis, stipulatione, vel pacto contrahitur. l. societatem coire & ibi gl. Bald. & ceteri. ff. pro soc. l. nam cum tractatu habito. & l. duo societatem. ff. eod. Socin. in consil. 4. lib. 4. Ruin. in consil. 92. lib. 1. Dec. in consil. 68. lib. 1. Rol. in consil. 91. nu. 24. lib. 1. Mascari. in tract. de probat. concl. 1309. num. 5. Et hoc  
 4 est verum, etiam † si non omnia, sed quædam tantum ad societatem pertinentia expressa fuerint. Quia quemadmodum ex pluribus licet non omnibus actibus tacitis colligitur tacita societas, ita ex pluribus actibus expressis colligitur expressa,  
 5 ita declarat Dec. in d. consil. 68. sub num. 2. Et est verum, etiam † si societas contrahatur, juxta dispositionem factam à testatore, in ejus testamento, dici expresse con-



contractam, ex eo, quia habet relationem ad expresse contenta in testamento. Socin. in d. consil. 4. num. 4. lib. 4. Roman. in consil. 291. sub num. 8. Et est verum, etiamsi de partibus lucris & quæstus nihil dictum fuerit. Rim. jun. consil. 400. num. 102. lib. 4.

Pro contrahenda & societate expressa omnium bonorum datur exemplum, sic 6  
dicatur, quod societas sit generalis, vel universalis omnium bonorum, vel omnium fortunarum, vel quod omnia undecunque quæsitæ, vel qualitercunque communicentur, vel quod sint socii ad lucrum; & quod expensæ omnes quomodocunque contingentes de communi erogari debeant, vel quod sint socii omnium vel totorum bonorum, vel quod omnia communicabunt, quæ acquirant ex quacunque causa. l. 1. & l. 3. & l. sed et si adjiciatur. & l. si fratres. §. idem Papinianus. & §. socium. & l. si societatem universorum. ff. pro soc. §. 1. & ibi gloss. & Aret. num. 2. Instit. de societ. Soc. late in d. consil. 4. sub num. 6. cum plurib. seqq. lib. 4. Crot. in consil. 40. num. 6. Natt. in consil. 100. in princ. lib. 1. Anto. Cioffus. in consil. 11. num. 1. lib. 2. Ioseph. Ludo. concl. 53. vers. societatis. fol. 123. Et male loquitur Practicus 7  
Papiensis & in forma libelli, in actione pro socio, in ver. societatem, dum dicit, quod tunc societas dicitur contrahi ad lucrum, quando fit sub nomine & signo universali, ut omne, quodcunque & similia, expresse actio quod sit generalis societas, & sapienter facere Notarium, si dicat, in instrumento societatis: Hoc actio inter partes quod præsens societas sit, in & super omnibus bonis præsentibus. & futuris, quovis modo & qualitercunque acquisitis, & acquirendis, tam ex industria, quam à fortuna, & tam inter vivos, quam in ultima voluntate. Male, inquam, loquitur præsupponendo ista verba omnia copulative necessaria esse, ad contrahendam societatem omnium bonorum, quia sufficit socios usos fuisse aliquo ex verbis habentibus generale significatum, & quia non est opus exprimere esse communicanda bona quæsitæ & acquirenda ex industria & ex fortuna, quia ubi ex alio signo universali constat de societate omnium bonorum, veniunt ista omnia, absque expressa mentione ex natura societatis, ut declarat Ruin. in consil. 101. sub num. 10. lib. 1. & Socin. in d. consil. 4. sub num. 6. lib. 4. Bene dici potest, quod non & male faciat Notarius, si præ- 8  
dicta omnia verba explicet, quia toleratur in contractibus, quod comprehensum implicite, replicetur explicite, & toleratur superfluitas verborum, quando exprimitur aliquid ad cautelam dubitationis tollendæ gratia, Ruin. in d. consil. 101. sub num. 10. & Socin. in d. consilio quarto, numero septimo.

Contra prædicta dum asserui & dici contractam societatem universalem, si fuit 9  
contracta ad lucrum, difficultas insurgit ex eo, quia si dictum sit, ut & quæstus & lucris socii sint, solummodo ad quæstum, & non ad lucrum societas contracta dicitur, text. est in l. sed & si adjiciatur. & in l. duo societatem. ff. pro soc. Respon-



- detur, ideo verbum, *lucri*, non importare societatem universalem in dictis legibus, quia non fuit de per se prolatum, sed fuit prolatum ꝛ cum verbo, *quæstus*.  
 IO Cum enim *lucri*, verbum sit generale, restringitur à verbo *quæstus*, quod speciale est, quia ista est natura speciei, ut si apponatur generi, dicatur stare expositive & limitative, ut in puncto loquendo de dictis legibus declarat Bart. in l. *quæstum*, §. *si quis fundum. num. 6. ff. de fundo instruct.* & in d. l. *sed & si adiiciatur.* & ibi Bald. & idem Bald. in d. l. *duo societatem. in fin.* & Rimin. jun. in *conf. 216. num. 61. lib. 2.*  
 II Sed quia isti Doctores, ut ꝛ apud eos videre licet, præsupponunt, tunc generi per speciem derogari, quando prius generis verbum & deinde speciei verbum appositum fuit, ut quia fuit dictum & *lucri* & *quæstus*, eorum determinatio dubia redditur; quia in libro meo in d. l. *sed & si adiiciatur.* *quæstus* nomen prius appositum reperio.

- Potest dici, quod eorum opinio verissima sit, dato & non concesso, in d. l. scriptum reperiri prius nomen *quæstus*, deinde *lucri*, quia potest dici jam probari in d. l. *duo societatem.* ubi stat positum nomen *lucri*, ante nomen *quæstus*, & solum societatem ad *quæstum*, & non ad lucrum cenferi contractam disponitur. Et ad  
 12 l. *sed & si adiiciatur.* responderi ꝛ potest, ibidem non probari cenferi contractam societatem ad *quæstum* ex eo, quia nomen *quæstus* præcedens esset junctum cum nomine *lucri* subsequenti, sed ex eo quia d. l. est posita continuative ad l. *coire.* in qua agitur de societate ad *quæstum*, non retentis terminis, quod ageretur de societate ad *quæstum*, in ea disponitur, socios contrahentes societatem ad *quæstum*, talem societatem contrahere, etiam si cum verbo *quæstus*, apponerent verbum *lucri*, quia verbum *lucri*, est intelligendum secundum subjectam materiam, nempe de lucro proveniente ex *quæstu*, de quo tunc agebatur, ita declarat Ruin. in *consil. 101. lib. 1. sub num. 10. vers. quod ultra eos.* & tradunt passim Doctores, verba esse intelligenda secundum subjectam materiam.  
 13 l. *si uno. ff. locati.* Sic cognito, quibus verbis ꝛ contrahatur societas expressa omnium bonorum, modo esset videndum, quibus verbis contrahatur expressa societas particularis, sed quia esset quasi impossibile de singulis societatum formis verba afferre, ideo sat erit dicere, quod si non erunt prolata verba significantia societatem universalem ad lucrum, illa societas contracta dicitur, quæ à partib. verbis expressa erit, ut de societate particulari ad lucrum extat exemplum. in l. 3. §. *de illo. ff. pro soc.* & de societate particulari ad *quæstum* extant plura exempla in universo dicto titulo, & præcipue in l. *cum duobus. §. quidam sagariam.* Et de societate simpliciter contracta, si non sit expressum inter contrahentes, super qua re, seu negotiatione contracta fuerit, quod dicatur contracta super omnibus, quæ ex *quæstu* proveniunt, est text. & ibi glos. in d. l. *coire. ff. pro soc.* nisi aliud  
 14 suadeat qualitas personarum. Sed quæro in proposito ꝛ in cognoscendo, quæ socie-



societas contracta fuerit, an potius attendantur verba, seu effectus, & natura ipsius contractus? Dico in primis esse attendenda verba, quia sunt notę earum, quę sunt in animo passionum, Decian. *consil.* 12. *num.* 11. *lib.* 2. & obtinent principatum significandi, & sunt majus mentis nostre testimonium, Rol. in *consil.* 34. *num.* 13. & 15. *lib.* 4. & dico & esse attendenda, etiam si aliquo modo natura contractus alteraretur. l. Lucius. & l. dic. §. 1. ff. *depositi*. Sed ubi verba repugnarent nature ipsius contractus, seu essent contra ejus substantiam, dico quid actum, & non quid dictum ad cognoscendum, quę societatis species contracta fuerit, inspiciendum esse, Rol. in *consil.* 69. n. 40. & seq. *lib.* 3. Bosl. *tit. de remis. merci. publi.* num. 1. Gabr. in *consil.* 61. in *princ.* *lib.* 1. Menoch. in *tract. de pręsumpt.* *lib.* 1. q. 26.

Videamus modo qualiter societas tacite contrahatur. Dixi supra eam contrahi actus exercendo sociales, sed cum habeamus societatem universalem, & habeamus societates particulares, de singulis separatim agendum est, & primo videbimus de societate universali. Atque aliqui sunt Doctores, qui tenent societatem omnium bonorum tacite contrahi non posse, per text. & ibi glos. in l. 3. §. cum specialiter. & in l. cum duobus. §. socium ff. *pro soc.* ubi dicitur ad hoc, ut veniant omnia in societate necesse esse, quod expresse sit contracta omnium bonorum, ita tenet Castr. in *consil.* 349. in *fin.* *lib.* 1. Alex. in *consil.* 48. *num.* 4. *lib.* 2. Barba. in *consil.* 22. *lib.* 1. col. penult. & in *consil.* 10. *colum.* 5. *lib.* 4. Menoch. in *consil.* 12. *num.* 10. *lib.* 1. & in *consil.* 222. *num.* 1. *lib.* 3. Sed alii sunt Dd. tenentes contrariam opinionem, nempe posse societatem omnium bonorum contrahi tacite actus exercendo sociales, quia est de contractibus, qui consensu perficiuntur. §. 1. *Instit. de obl. ex conf.* & l. 2. ff. *de act. & oblig.* & consensus & voluntas factis, sicut verbis declaratur. l. Paulus. ff. *rem rat. hab.* & par est virtus taciti & expressi. l. cum quid. ff. *si cert. per.* ita tenet Bald. in *consil.* 452. *lib.* 3. & in *consil.* 284. in *fin.* *lib.* 5. Ruin. in *consil.* 104. *colum.* 8. *vers. non obstat.* *lib.* 1. Rom. in *consil.* 291. *sub num.* 4. & ibi add. qui communiter testatur, & alios quam plures allegat Corn. in *consil.* 61. *lib.* 1. Socin. in *consil.* 291. *lib.* 2. *num.* 1. Dec. in *consil.* 66. *sub num.* 1. & in *consil.* 68. *sub num.* 2. *vers. non obstat.* in *consil.* 303. *num.* 5. & seq. *lib.* 1. & in *consil.* 547. *sub num.* 5. & in *consil.* 628. *num.* 3. *lib.* 2. & in *tub. C. qui testam. fac. poss.* *num.* 18. Cravet. in *consil.* 26. *num.* 1. & *num.* 5. & in *consil.* 149. *sub num.* 1. *lib.* 1. Rolan. in *consil.* 91. *num.* 28. & seq. *lib.* 1. Rubens Utinensis in *consil.* 32. Thob. in *consil.* 64. *num.* 7. Cephal. in *consil.* 247. *num.* 7. *lib.* 2. Decian. in *consil.* 36. *num.* 4. *lib.* 1. Rim. jun. in *consil.* 466. in *fin.* *lib.* 4. Et isti hanc partem tenentes ad glos. & jura in contrarium allegata respondent, quod licet dicant necesse esse societatem fuisse expresse contractam omnium bonorum, ad hoc ut veniant omnia, quoquomodo quęsita, non per hoc sequi, non posse tacite etiam societatem contrahi, sed id dici ad differentiam simplicis societatis,

& non



- & non ad differentiam societatis omnium bonorum tacite contractæ, & dicunt, quod opinio Caltr. & sequacium est contra alios Dd. communiter Ruin. in d. consil. 104. num. 1. colum. 8. vers. non obstat. lib. 1. & in consil. 121. num. 3. lib. 5. Dec. in d. consil. 66. & in d. consil. 68. lib. 1. Cravet. in d. consil. 26. num. 5. Thob. d. consil. 64. num. 7. & Rolan. d. consil. 91. num. 30. lib. 1. Stante hac opinione veriore
- 17 <sup>†</sup> & communiter recepta, societatem omnium bonorum tacite contrahi posse actus exercendo sociales, dico ad hoc, ut contracta præsumatur, tria copulative requiri, infimul habitatio, lucrorum in unum collatio, & adinvicem non reddita ratio. Specul. in tit. de Iud. §. sequitur vers. ut autem. Bart. in l. Titium & Mævium. §. altero. num. 5. ff. de admin. tut. Bald. in l. si patruus. num. 13. C. com. utr. jud. & in tract. de duob. fratr. sub num. 13. & in consil. 59. libro primo. Petr. de Ubald. in tract. de duob. fratr. part. 2. sub num. 1. Anchaz. in consilio 203. Rom. in consilio 291. Socin. in consilio 160. sub num. 2. libro secundo. Paris. in consilio 84. num. 50. & seq. libro primo. Alciat. in tract. de præf. reg. 1. præf. 25. qui testatur de communi. Dec. in consilio 21. num. 2. & in consilio 68. num. 1. lib. 1. & in consilio 547. sub num. 5. ubi testatur de communi & in rub. & in l. 1. C. qui testam. fac. pos. Cravet. in consil. 159. lib. 1. Nat. in consil. 91. num. 26. & seq. lib. 1. Cephal. in consil. 247. num. 2. lib. 2. & in consil. 340. num. 12. lib. 3. & in consil. 483. numero 2. lib. 4. Simon de Præf. in consil. 24. num. 10. Menoch. in tract. de præf. lib. 3. præf. 56. num. 37. ubi testatur de magis recepta opinione canendo palinodiam, & in consil. 121. num. 103. lib. 2. & in consil. 375. num. 6. lib. 4. & in consil. 656. lib. 7. Ri. 1. jun. in consil. 280. lib. 3. & ita resolutum fuit in Rom. Rot. in quadam causa de Cruciaris die 20. Febr. de anno 1568. coram R. P. D. Lancelloto tunc temporis Rotæ auditore eruditissimo, & hodie Cardinali meritissimo. Et ea ratione ex his actibus societas
- 18 <sup>†</sup> omnium bonorum inducta censetur, quia non possunt fieri citra ius societatis. Nam in vim donationis fieri non possunt, quia donatio à liberalitate procedit, & in hoc casu ideo unus confert, quia etiam alter confert, & non possunt fieri in vim hereditatis simul retentæ, & non veniunt in iudicio familiæ eriscundæ, quia in tali iudicio veniunt solum ea, quæ quis facit ut heres, & non veniunt in iudicio communi dividundo, quia illud datur ad dividendum, & non ad communicandum, ita declarat Bart. in d. l. Titium & Mævium §. altero. sub numer. 5. ff. de admin. tut. Petrus de Ubald. in dict. tractat. de duob. fratrib. part. 3. sub numer. 20. & Iason. in consil. 3. colum. 1. vers. ratio prædictorum. lib. 3. & Angel. in consilio 31. in fin.
- 19 Etiam alia ratione <sup>†</sup> ex actibus præfatis probatur, inductam censeri societatem omnium bonorum, nempe ex eo, quia si considerentur actus, qui sunt dislociati, ut sunt habitare in diversis locis, retinere bona divisa, & acquirere, & lucrari proprio nomine, & proprias rationes retinere, apparebit quod actus supra relati, qui his contrarii sunt, necessario sociativi dici debent, & sic arguendo à
- con-



contrariis declarat Bald. *in d. conf. 452. sub nu. 3. lib. 3. & Soc. in conf. 87. n. 13. lib. 1.*

Subtilius etiam ꝛ ad probandum ex actibus præfatis censerī contractam societatem considerat Bald. *in d. conf. 452. sub nu. 2. lib. 3.* quod in quolibet actu probando debemus considerare genus & differentias. Quoad genus dicit apparere, hanc esse societatem, quia adest insimul habitatio, lucrorum communicatio, & adinvicem non reddita ratio. Quoad differentias similiter apparere dicit, hanc esse societatem omnium bonorum, quia omnia in ista conferuntur, & in cæteris societatibus non omnia conferuntur.

Circa cohabitationem ꝛ notandum est, dici debere, non sufficere habitare in eadem domo, sed in diversis apartmentis, *l. 1. §. habitare. & ibi Bart. ff. de his qui. Angel. per illum text. in l. quid sit fugitivus. §. apud Celsum. ff. de edil. edict. Barb. ad Bald. in l. fin. C. de collat. & faciunt tradita per Ceph. in consil. 247. & in conf. 248.* Est verum, non sufficere ꝛ habitare in diversis apartmentis, quia ubi omnia non sunt communia, societas ista contracta dici non potest, & data diversitate in apartmentis & habitationibus, communia omnia dici non possunt, si apartmenta essent diversa & non communia, & si diversæ essent domus, sed communes, etiamsi essent in diversis Civitatibus, viveretur tamen communibus expensis, dicendum esset, habitationem esse communem, & sufficere ad inducendam societatem, intervenientibus cæteris requisitis, Menoch. *in conf. 656. nu. 10. lib. 7. & Anch. conf. 31. & Dec. conf. 628. & Decian. consil. 36. num. 2. lib. 1. Rub. Utinens. consil. 32. num. 105.* Et non est contra naturam societatis, sed imo maxime aliquando societati expedit, quod sociorum habitationes sint diversis in Civitatibus, & in diversis regionibus, ut facilius & utilius mercaturam & negotiationes exercere possint, ut quotidie experientia rerum magistra docet, & ad hoc facit, quia videmus, posse socium navigare & peregrinari pro societate, *l. si non fuerit. ff. pro soc.* quod facere non posset, si deberet habitare sub eodem tecto, & videmus absentia unius ex sociis societatem non dissolvi, *l. idemque in princ. ff. pro soc.* & si unus ex sociis intret per annum in monasterium, non dicitur dissoluta societas, Bart. *in conf. 35. & prima facie, numero 3.*

Et habitatio non solum ꝛ debet esse communis, sed etiam longæva, ut dictum fuit *in d. decision. Rot. Roman. supra relata, & tradit Anchar. in dict. conf. 302. column. 1. & Alex. in conf. 48. sub num. 6. lib. 2. & Ceph. in consilio 247. numero 34. libr. 2.* Et dum Dec. *consil. 21. sub numero secundo* dicit, habitationem debere durare per annos 30. male loquitur, seu potius credo librum meum esse male scriptum, quia quod sufficit continuatio habitationis per decennium admittit Baldus *consilio 482. in princip. libr. 5. & Ceph. consil. 483. numero 3. libro 4.* qui ita loqui intelligit

P

Dec.



Dec. in d. consilio 21. & in consilio 435. num. 5. lib. 2.

24 Sed si constaret de communi ratione & de non reddita ratione, etiam si minori tempore durasset insinul habitatio, probari contractam fuisse societatem, dicendum est. Quia licet ex tali longæva habitatione cæteris requisitis intervenientibus censeantur in dubio omnia communicata, tam quoad fructus, quam quoad proprietatem: tamen non per hoc excluditur, quod alio modo constito de communione, & de non reddita ratione, non possit præsumi contracta societas, licet habitatio non fuerit continua per decennium. Non enim per unum modum approbatum probandi communionem, & successive societatem, excluditur, quod etiam alio modo probari non possit, & videbimus in subsequenti capite, ubi agitur, qualiter probetur communio & societas.

25 Circa collationem à quolibet & socio faciendam, ad hoc, ut cognoscatur fuisse contractam societatem omnium bonorum, Dd. multa dicunt, ut videre licet per Bart. in l. Titium & Mayium. §. altero. ff. de admin. tut. & per Bald. in l. si patruus. C. com. utr. judic. & per Petr. de Ubald. in tract. de duob. fratrib. part. 3. num. 12. cum plurib. seqq. & adeo diversa loqui videntur, ut vix ex eorum dictis, quid tenendum sit, colligi possit. Et ut clarius, quoad fieri poterit, procedam, hac distinctione utendum esse censeo. Aut constat, socios non omnia communicasse, aut constat omnia communicasse.

Primo casu, quando non omnia communicavit, ut quia communicavit solum quæsitâ uno modo, sed non quæsitâ alio modo, societas omnium bonorum contracta præsumi non potest, quia facta retentione de aliquibus omnium bonorum societas, in qua omnia quoquo modo legitime quæsitâ conferri debent, contracta dici non potest, & in hoc omnes Dd. conveniunt, ea ratione, quia esset repugnantia, quod esset societas omnium bonorum, & quod aliquid reservaretur, Bald. consil. 482. lib. 5. Butr. consil. 7. Alex. consil. 3. num. 6. lib. 2. Corn. cons. 299. nu. 2. lib. 4. Ias. cons. 2. col. 3. ver. septimo. lib. 3. Natt. cons. 100. n. 5. & seq. 1. Cravet. cons. 26. n. 6. li. 1. Cephal. cons. 340. num. 9. lib. 3. Rub. Utinenf. consil. 32. num. 20. Malchar. in tractat. de probat. concl. 1309. n. 28. & seq. Ioseph. Lud. conclus. 53. vers. & propterea. fol. 124. Secundo casu, quando

26 omnia & communicata fuerunt, nulla facta reservatione, subdistingendum est: aut collatio fuit uniformis, aut difformis. Primo casu societas omnium bonorum contracta præsumi non poterit, quia actus nostri non extenduntur ultra quam geruntur, l. tutores qui poss. §. 1. ff. de admin. tut. & ideo societas ultra ea, quæ collata fuerunt, contracta præsumi non potest, ut declarat Bart. in l. 1. §. hoc interdicto. ff. de itm. actuque privat. & in d. l. Tit. & Mayium. §. altero. ff. de admin. tut. qui in hac parte, dum loquitur de actionum conformitate, magis communiter approbatur, ut per Ias.



Ial. in *conf. 5. col. 1. lib. 1.* Secundo casu, quando de actuum & difformitate constat, 27  
 & quod diversa collata fuerunt, Bart. in *d. l. Tit. & May. §. altero. ff. de admin. tut.*  
 affirmare videtur secundum aliquos, si ambo socii non negotiantur, etiam si unus  
 ex eis negotietur, societatem omnium bonorum contractam fuisse, dici non posse.  
 Sed hoc non dicit Bar. solum dicit, quod si fratres retineant communem heredita-  
 tem indivisam, & non negotientur, & sic ad invicem nihil conferant, inter eos  
 non censetur inducta societas, quæ ex mutua collatione inducitur, *l. ex parte. §. si-  
 lius. ff. fam. ercisc. & l. si fratres. in prin. ff. pro soc.* Et hoc dicit esse verum, etiam si  
 unus negotietur, cum esset mutua collatio, quia alter, qui non negotiatur, quid  
 conferat, non habet, & ille qui negotiatur, si conferret, acquisita cessante alterius  
 collatione donare diceretur, *l. 5. in fin. ff. pro soc.* Bene declarat postmodum, si  
 uterq; negotiatur, & uterq; confert, inter eos censeri contractam fuisse societa-  
 tem itante mutua collatione, ex qua necessario societas resultare dicitur, *arg. tex.*  
*in l. in concubitu ff. de concub. & in l. in liber. ff. de rit. nupt.*

Et per ista dicta ab eo de societate præsumenda inter fratres ex mutua & uni-  
 formi collatione non potest dici, quod dicat, necessarium esse ad præsumen-  
 dam societatem omnium bonorum, quod uterq; socius negotietur. Et hoc eo  
 magis patet ex verbis subsequenibus, ibi, sed denuo restat dubium, quæ so-  
 cietas sit contracta, an omnium bonorum, an unius negotiationis, an vero di-  
 catur contracta societas simpliciter, an ad quæstum? Si enim determinasset,  
 societatem omnium bonorum non posse contrahi, nisi uterque negotietur, non  
 doceret dubium restare, quæ societas esset contracta. Imo ex dubii solutio-  
 ne, quam ponit, constat, secundum ejus mentem non esse necessarium, quod  
 uterque socius negotietur ad præsumendam & societatem omnium bonorum. 28  
 Nam ponit regulam, quod actus nostri voluntarii non extenduntur ultra,  
 quam gerantur, *l. final. Codic. ne uxor pro marit. l. 1. §. hoc interdicto. ff. de iun.*  
*actuque privat. l. 1. & 2. C. de neg. gest. & l. tutores qui post. §. 1. ff. de auct. tut.* De-  
 inde subjungit, quod si communicaverint lucra unius negotiationis, illius nego-  
 tiationis tantum videtur contracta societas, si vero erant diversa, illarum con-  
 tracta societas videretur. Dum enim vult, quod ex actibus deprehendatur, an  
 societas universalis fuerit contracta, certe necessario inferendum est, quod non  
 se restringat ad negotiationem, cum & alio modo etiam collatio mutua inter  
 socios fieri possit, puta conferendo salaria, stipendia, & diversa modo pro-  
 venientia titulo lucrativo. Quare dicendum est, ad præsumendam & societa- 29  
 tem omnium bonorum negotiationem non esse necessariam, sed sufficere,  
 si etiam aliis modis difformibus collatio facta fuerit, & hoc probari aucto-  
 ritate Bartol. in *dict. leg. Titium & Mayium. §. altero. ff. de administrat. tutor.*  
 & ita expresse non contradicendo Bartol. ut aliqui credunt, sed ejus dicta



- declarando & ampliando tenet Baldus in *l. si patruus. numero decimo quarto. Codic. com. utr. jud. & in addit. ad tractat. Bartol. de duobus fratribus. numero decimo septimo. Petrus de Ubaldis dict. tractat. de duobus fratribus. part. 3. numero decimo quarto. Anchar. consil. 302. materia de qua queritur. column. 2. Romanus consilio 291. cum isti fratres. Barba. consilio 22. column. 1. libr. 1. & consilio 22. col. 1. & seq. libr. 2. Alex. consilio 49. col. 2. lib. 1. Iason. consilio 2. column. 5. & consil. 3. column. 3. lib. 3. Natta. conf. 91. nu. 1. libr. 1. Socinus conf. 160. column. 2. lib. 2. Menoch. qui testatur de communi conf. 12. n. 7. lib. 1. & conf. 656. lib. 7. ubi n. 9. à se dicta in tract. de præsumpt. lib. 3. præf. 56. num. 24. quod non censeatur inducta societas t̄ uno tantum negociante, declarat procedere, quando sola extat habitatio, & unus tantum negotia pertractat, Decian. consil. 85. numer. 18. libr. 2. Rimin. jun. consil. 280. numer. 6. lib. 3. Marchabr. consil. 5. nu. 76. ubi num. 77. dicit, quod licet inæqualitas*
- 30 t̄ lucrorum sit magna præsumptio, societatem non fuisse contractam, Baldus in *l. penult. Codic. com. utr. jud.* tamen non attenditur, quando adest alia præsumptio in contrarium, secundum Salic. in *d. l. pen.* & per Ias. conf. 2. column. 4. lib. 3. Cravetta conf. 159. n. 3. lib. 1. ubi vult sufficere t̄ collationem diversorum esse factam solummodo pro parte unius, & in conf. 605. sub n. 2. lib. 4. Hamin. Rub. Utinens. conf. 32. n. 82. & seq.

- Et quod sufficiat diversitas collationis ab uno solummodo facta probari videtur ex eo, quia non attenditur in hac societate omnium bonorum præsumenda, an unus plus altero contulerit, quia attenditur, quod etiam minus ponenti quid majus obvenire posset, Bald. in dict. *l. si patruus. num. 16. Codic. com. utr. jud.* Anchar. d. conf. 302. Ioseph. Lud. d. conclus. 53. vers. in qua societate. fol. 123. Cum enim unus solus diversa conferat, & alter consentiat, ex hoc præsumptio insurgit, quod diversa conferre intendunt, & nolunt contrahere societatem t̄ omnium bonorum. Et licet Menoch. in dict. tractat. de præsumpt. lib. 3. præf. 56. numero 42. in fin. dicat, quod ille, qui plus confert, donare dicitur alteri illud plus, videtur mihi dicendum, quod commune efficiatur non titulo donationis, sed jure societatis, cum societas contrahatur, etiam si unus plus ponat, quam alter, & hoc tolleretur, ut dixi, ex mente Bald. & aliorum ratione dubii eventus. Et prædictis non obstat, si dicatur, ex communicatione hincinde inter socios facta diversorum lucrorum non censi contractam societatem omnium bonorum. Nam censetur solum t̄ contracta quoad illa lucra, & non quoad cætera, ut per Menoch. in *d. tract. de præsumpt. lib. 3. præf. 56. n. 30.* & dicit, minus recte sensisse Bald. in *d. l. si patruus. n. 16. C. com. utr. jud. & Barb. conf. 37. col. 13. vers. mihi videtur. lib. 2.* & Ias. in *l. 1. sub n. 12. C. qui testam. fac. poss.* & quod ratio à Baldo considerata, quod actuum difformitas inferat communicationem bonorum, vere non probatur. Nam respondetur censi contractam societatem

ex



ex tali difformi collatione, quia ex ea colligitur, socios intentionem habere diversa comprehendere in societate, & hoc casu extendi actus non dicuntur, sed voluntas declaratur contrahendi societatem in rebus omnibus diverso modo obvenientibus. Si enim ad inducendam societatem omnium bonorum necesse esset, quod omnia, quæ in ea venire possunt, communicarentur, certe tradita à Dd. de tali societate tacite inducenda essent vana & frustratoria, quia nunquam daretur casus, quod omnia, quæ communicari possunt, fuissent communicata, & semper dici posset, ista non est societas omnium bonorum, quia omnia bona non fuerunt communicata. Et ratio à Baldo considerata sustinetur, quia non dicit ipse, quod actuum difformitas inferat communicationem bonorum, sed dicit ex communicatione diversorum censerī contractam societatem omnium bonorum, & ita Doctores ex lucrorum communicatione, non reddita ratione, & longæva habitatione loquuntur, quod censeatur inducta communio & societas omnium bonorum, & ita admittit ipse Menoch. *d. præs. 56. n. 34. & n. 37. & in conf. 656. lib. 7.* & potest forsan dici, quod reprobat Bald. Menoch. secundum opinionem, quam tenuit in *conf. 12. nu. 10. lib. 1. & in conf. 222. n. 1. lib. 3.* à qua postmodum recessit in *d. præs. 56. n. 37.*

Ulterius circa collationem sciendum est, quod ab eo t̄ tempore societas incepta dicitur, in quo fuit ceptum communicare, Bart. in *d. l. Titium & Mævium. §. altero. sub n. 6. vers. nam ab eo tempore. ff. de administr. tut. Bald. in conf. 452. lib. 3.* Et ubi constaret à principio, socium t̄ lucra communicasse, ea etiam communicasse successivis temporibus, ejus solito attento, nisi de contrario doceretur, præsumeretur, ut post Bald. probat Socin. *conf. 46. sub n. 8. lib. 1.* Et licet plures actus ad societatem t̄ inducendam requirantur, tamen ea inducta etiam per unum actum conservatur, facilius enim conservatur, quam inducitur, Rom. *conf. 291. sub n. 9.* qui dat exemplum de jurisdictione, quæ per plures actus acquiritur, sed per unum conservatur, idem tradit Cephal. *conf. 483. n. 9. lib. 4.* & Rimin. jun. *conf. 280. num. 28. lib. 3.* Et post introductam societatem t̄ si unus ex sociis altero inscio faceret actus dissociativos, non per hoc societas jam contracta dissoluta censeretur. Simon de Prætis *conf. 24. n. 14.* Ioseph. Lud. *concl. 53. vers. quarto modo. fol. 132.* & dicam infra, dum agam de societatis dissolutione.

Ultimo loco ad prædicta de societate t̄ tacite contrahenda circa redditionem rationis, dum dictum fuit, non esse reddendam rationem ad effectum præsumendi societatem fuisse contractam, non est intelligendum de ratione illa, quam reddere tenentur socii administrantes durante seu finita societate, de qua infra suo loco videbimus, sed est intelligendum, quod societas contracta præsumi non potest, ubi quilibet socius vel alter ipsorum in totum, vel in partem de acqui-



fitis propriam retineret rationem, quia ex hac ratione sic retenta excluderetur præsumptio communionis, & per consequens societatis, Dec. conf. 1. n. 6. lib. 1. Natt. consil. 100. n. 3. lib. 1. Cephal. conf. 340. n. 11. lib. 3. Ioseph. Lud. d. conclus. 53. vers. decimaquinta conjectura. fol. 129. Maschar. d. concl. 1309. n. 33. Menoch. d. conf. 12. nu. 17. libr. 1. & conf. 121. nu. 9. lib. 2. Sed intelligendum est tunc demum, hanc rationem retentam excludere communionis & societatis præsumptionem, si hac intentione sit facta, ut bona quæ sita sint propria & non communia. Nam si sit facta solummodo ad effectum ut memorie teneatur, quid fuerit quæsitum, communionis & societatis præsumptio non excluditur, Menoch. d. tract. de præf. lib. 3. præf. 56. n. 43. & 44. ubi dicit, sic esse intelligenda ejus dicta in consil. 12. numer. 17. libr. 1.

## CAPUT XI.

*De Societatibus particularibus qualiter tacite  
contrahantur*

## SUMMARI A.

- 1 Tacite societas contrahitur actus exercendo sociales.
- 2 Communio potest esse sine societate.  
Societas vero non potest esse sine communione.
- 3 Societas ut cognoscatur, super quibus rebus sit contracta, erunt considerandi actus agentium, & quid fuerit communicatum.
- 4 Fructus solummodo si fuerunt communicati, & non proprietate in fructibus, & non in proprietate dicetur contracta societas.
- 5 Fructus si fuerunt communicati causa convivendi solummodo societas convivendi contracta dicetur.  
Differentia inter societatem simpliciter contractam super fructibus, & inter societatem convivendi.
- 6 Fratres retinentes solummodo paternam hereditatem indivisam, in ea solummodo socii dicentur.
- 7 Lucris pluribus etiam difformibus communicatis, de quibus retentis solummodo in communicatis dicetur contracta societas.
- 8 In omnibus negotiationibus, & in omnibus quæstualibus solummodo in communicatis censetur imita societas.
- 9 Communio super quibus rebus facta fuerit, si verbis fuit expressum, conjecturis opus non est.



- 10 Dicta & conventa probantur per instrumentum vel aliam scripturam etiam privatam.  
num. 11.
- 11 Per literas unius ex sociis.
- 12 Per testes etiam singulares.  
Sed debent deponere de actibus socialibus, qui sensu corporis percipiuntur, & non sufficit, si dicant, tales esse socios.
- 13 Confessio extrajudicialis etiam probat societatem.  
Et si fuit consensum alicui ex majoribus dicentibus, eos esse socios.  
Verba enunciativa probant societatem, quando ea enunciata fuit petita divisio.
- 14 Signum, quo utuntur mercatores, probat communionem & societatem.
- 15 Liber extimi probat communionem & societatem.
- 16 Ex conventionem, quod ab uno ponantur opera, & ab alio pecunia, probatur societas.
- 17 Ex conventionem de habendo lucrum ex re aliqua, probatur societas.
- 18 Societas probatur ex communiter facta institutoris deputatione.
- 19 Libri rationum communi nomine subscripti probant societatem.
- 20 Societas probatur, si in aliqua partita libri quis socius nuncupatur, societas probatur ex communi reputatione, stantibus aliis adminiculis.
- 21 Libri probant etiam negativam societatem non fuisse contractam, si non fuerunt subscripti nomine communi.
- 22 Libri, quando constat de collatione & communione, non probant negativam, quia presumptio insurgens ex libri intitulatione tollitur ex alia vehementiori presumptione insurgente ex communicatione.
- 23 Communio cum possit esse sine societate, quomodo cognoscatur ex ea resultare societatem.
- 24 Communio si proveniat ex accidenti, in ea non censetur contracta societas.
- 25 Societas insidens nuncupata non est proprie societas, & ex ea non datur actio pro socio, & opinio illorum, qui dicunt ex ea dari actionem pro socio, non est tenenda.
- 26 Empta re communiter secundum unam opinionem, societas in ea contracta non presumitur, nisi concurrant alia conjectura.
- 27 Empta re, communiter in ea alia declaratione non facta, censetur contracta societas.
- 28 Leges, quae allegantur contra hanc secundam opinionem, declarantur procedere, ubi aliquo modo constat de contraria voluntate.
- 29 Emptione communiter de re facta, si statim res dividatur, argumentum est non adfuisse animum contrahendi societatem.
- 30 Societas in mutuo etiam communiter recepto censetur contracta.
- 31 Societas censetur contracta etiam in re communiter conducta.
- 32 Societas an censetur contracta, si alicui margarita vendenda data fuit, ea conditione, quod si decem venderetur, decem redderentur, sin pluris, quod illud plus retineretur.

Intel-



*Intellectus l. si margarita. ff. pro soc. & n. 34. 35. 36. 37.*

*Intellectus l. si fratres. §. item ex facto. ff. pro soc.*

*Intellectus l. si id quod. ff. pro soc.*

*Intellectus l. si tibi rem. ff. de præscript. verb.*

- I** Idimus de societate & universali tacite contrahenda, videndum est modo de cæteris societatibus, qualiter tacite contrahantur, utique ut dixi supra de societate omnium bonorum, ita & de aliis societatibus dicendum est, nempe quod tacite contrahantur actus exercendo
- 2 sociales, ex *l. Paulus. ff. rem rat. hab.* Et quia licet communio & possit esse sine societate, *leg. ut sit. ff. pro soc.* tamen societas non posset esse sine communione, *l. 1. in fine. & l. si id quod. in vers. ceterum. ff. pro soc. & in l. si tibi ava. in fin. ff. de præscript. verb. Rom. in consilio centesimo sexagesimo octavo, numero tertio. Dd. in l. si pascenda. Codic. de pactis.* ideo considerandum erit, quid communicatum fuerit ad effectum cognoscendi, quæ societas contracta dicatur, & super quibus rebus, & actus ipsi agentium erunt considerandi, & ea dicentur communicata, & super eis contracta societas præsumetur, quæ ex & actibus ipsis, & non ultra communicata apparebunt, *l. prima, §. hoc interdicto. ff. de irine. actuque privat.* Baldus in consilio 125. & in consilio 55. libr. 5. Bartolus in consilio 168. sub numero 1. libr. 1. Rom. dict. consilio 168. sub numero 3. Corn. in consilio 9. libr. 1. Petrus de Ubaldis in tractat. de duob. fratrib. part. 3. sub numero 21. Decian. cons. 36. lib. 1.
- 4 Hinc fit, quod si & inter fratres seu alios sint communicati solummodo fructus, & non proprietates, in fructibus solummodo & non in proprietate dicitur contracta societas, Salicet. in *l. si patruus. col. penul. vers. sed ego dico.* Baldus in consil. 120. lib. 1. & in consil. 452. & in cons. 453. libr. 3. & in cons. 395. libr. 5. Corn. in consil. 272. num. 3. lib. 1. Alex. cons. 24. in fin. & cons. 49. numer. 3. lib. 1. & in cons. 48. num. 8. lib. 2. Dec. in cons. 21. num. 4. & in cons. 435. numero 5. & in cons. 651. column. 1. Cephal. consil. 47. nu. 28. & cons. 65. num. 43. & in cons. 146. num. 34. lib. 1. & cons. 247. num. 26. lib. 2. & cons. 569. nu. 15. lib. 4. Anchar. Regien. quest. 40. num. 1. lib. 3. Menoch. in tract. de præsumpt. lib. 3. præf. 56. sub n. 30. Petrus de Ubaldis d. tract. de duob. fratrib. p. 3. num. 31. Decian. consil. 36. libr. 1. Ioseph. Lud. concl. 53. vers. fallit. num. 126. Et si fructus inter fratres & seu alios in communi positi fuerint, solummodo causa convivendi, societas convivendi solummodo inter eos contracta dicitur, Baldus in *l. fin. C. de collat. & in c. si duo fratres. de duob. frat. de novo ben. invest.* Petrus de Ubald. d. tract. part. 1. nu. 1. & par. 3. n. 22. & part. 6. sub num. 24. Et est differentia inter istas duas societates, quia prima contrahitur simpliciter ex fructuum communione, secunda vero contrahitur



tur simpliciter ex fructuum communione, secunda vero contrahitur facta solum  
communione fructuum pro communi mensa, & sic limitate ad communem  
mensam, Ioseph. Lud. *concl.* 53. *vers.* & *properea.* numero 118. Et de his fru-  
ctuum communicationibus qualiter sint considerandæ, tradit Bald. in l. 1. C. qui  
testa. fac. poss. & in l. si patruus. C. com. utr. jud. Angel. Alex. Ias. Dec. & cæteri in d. l.  
ultim. Cod. de collat. Corn. in *consil.* 301. *colum.* ult. lib. 1. & in *consil.* 122. lib. 2. Bar-  
bat. in *consil.* 22. *colum.* 4. lib. 1. & *consil.* 37. *col.* ult. lib. 2. Ias. in *consil.* 5. *col.* 2. lib. 1.  
Ruin. *consil.* 101. lib. 4. Anchar. *consil.* 303. in fin. Menoch. de arbitr. jud. casu. 127. Ita  
similiter dicendum est & inter fratres retinentes paternam hereditatem indivisam, &  
solummodo inter eos cenferi societatem contractam in ea, licet non dicantur so-  
cii omnium bonorum, ut dixi supra in cap. precedenti. num. 25. est textus in l. ex  
parte. §. filius. ff. famil. eriscund. & in l. si fratres. in princip. ff. pro soc. Petrus de Ubal-  
dis d. tractat. part. 3. numero vigesimoquarto. Rimin. junior *consilio* 377. numero 28. li-  
bro 4.

Et si communicata fuerunt lucra & plura aliquibus retentis, licet communicata 7  
sint difformia, tamen attentata retentione facta de aliquibus, solum in communi-  
catis societas contracta dicetur, & ista erit declaratio ad ea, quæ dixi in preceden-  
ti cap. num. 26. & 27. ex communicatione diversorum cenferi contractam univer-  
salem societatem, ut intelligantur, si nihil reservatum fuit, quia ex reservatio-  
ne facta de aliquibus solum in communicatis societas contracta censetur, Cravet-  
ta *consil.* 26. num. 2. lib. 1. Menoch. *consil.* 12. n. 14. lib. 1. & in tract. de præsumpt. præf.  
56. lib. 3. n. 45.

Ita similiter in omnibus & negotiationibus, & in omnibus quæstualibus dicen- 8  
dum est, ut solummodo super communicatis societas contracta dicatur, Petrus  
de Ubaldis d. tractat. de duobus. fratribus. part. 3. num. 23. & late plura exempla po-  
nit Menoch. d. præf. 56. Sic cognito, quæ societas & contracta fuerit, percipi 9  
à communione rerum, quæ facta probatur, videndum est modo, quomodo  
probetur communio ista, ex qua societas contracta præsumatur. Ubi adest con-  
ventio verbis declarata, opus non erit investigare conjecturas, quia id ex ver-  
bis & conventionem probabitur, ut dixi supra cap. 10. num. 3. & tradit Maschar.  
in tract. de probat. *concl.* 1309. num. 4. Et sic dictum, & sic & conventum fuisse, 10  
& fuisse contractam societatem, poterit probari per instrumentum, vel aliam  
scripturam super inde confectam. Arret. in §. 1. Instit. de societ. Crot. *consil.* 40. num.  
6. Rolan. *consil.* 91. nu. 24. lib. 1. Decian. *consil.* 97. num. 3. lib. 2. Ioseph. Lud. in  
suis com. *concl.* *concl.* 53. *vers.* societas igitur. Maschar. dict. *concl.* 1309. num. 5. Rube-  
us Utinensis *consilio* 32.

Poterit etiam & probari per literas alicujus socii alteri socio scriptas. Maschard. 11  
dict. *conclus.* 1309. num. 6. Decianus dict. *consil.* 97. num. 28. lib. 2. & ratio est, quia  
literæ

Q



licere alicujus, præsertim sigillatæ, probant, & præcipue contra scribentem, *L. Publi. ff. de positi. l. cum de indebito. ff. de probat.* Baldus in *l. ult. C. si cert. pet. late Maschar. in conclus. 626.* Et quod scriptura privata probet societatem, tradit *Parif. cons. 83. lib. 1. & Decian. d. cons. 97. n. 30. Rub. Utinens. d. cons. 32.*

- 12 Probatur etiam, fuisse & inductam communionem & societatem, per testes, *Ruin. consil. 92. lib. 1.* etiam si sint singulares, deponentes de diversis actibus, *Baldus in consil. 125. lib. 5. Corn. in consil. 134. lib. 1. Alex. in cons. 134. libr. 5. Gabr. in suis comm. concl. tit. de test. concl. 2. n. 44.* Sed adverte, si testes dicant, tales esse socios, non probant, quia hoc non percipitur sensu corporeo, sed judicio intellectus, ideo ad hoc ut probent, debent deponere de actibus socialibus, *Castr. consil. 73. in causa, quæ vertitur inter Gabrielem, numero 4. libr. 2. Corn. consil. 220. numero 2. libr. 3. Maschard. conclus. 1309. in fin.* Etiam probatur communio & societas, quando extrajudicialiter socii facti fuerunt, se esse socios. Verba enunciativa etiam non probant societatem, sed fallit, si enunciata societate fuit ei renunciatum, vel si fuit petita divisio, *Marchabr. cons. 5. n. 49. & seq.* vel si consensissent alicui ex suis majoribus, dicenti, quod socii esse deberent: *Aret. in cons. 51. Rom. cons. 291. Parif. consil. 92. n. 28. lib. 1. Ruin. cons. 92. lib. 1. Menoch. in d. tract. de pres. lib. 3. pres. 56. n. 33. Burlat. cons. 118. n. 3. lib. 1.*
- 14 Ex signo etiam, quo & mercatores utuntur, deprehenditur, quod sit inducta communio & societas, ut si sit appositum super rebus, de quibus agitur, *Stracc. in tract. de mercat. part. 2. num. 11. Menoch. in consil. 122. num. 30. lib. 2. Maschar. conclus. 1048.* Insuper ex libro æstimi & probatur communio & societas, ut si bona quæ sita fuerint de communi consensu in eo descripta, *Rom. d. cons. 291. nu. 7. Menoch. in d. cons. 122. n. 29. lib. 2. & in d. pres. 56. sub num. 21. & nu. 32. Ioseph. Lud. d. concl. 53. vers. decima tertia conjectura.* Et societas etiam & verbis contracta probatur, si conventum sit inter aliquos simpliciter, quod in aliqua negotiatione ab uno operæ, & ab alio pecunia ponatur, *Decian. dict. respons. 97. num. 37. lib. 2. Maschard. d. concl. 1309. numero 11.* Ex sola etiam & conventionione, etiam de habendo ex re aliqua communelucrum, censeretur contractam societatem, tradit idem *Decian. d. cons. 97. nu. 12.* sed limitatur non procedere, si parva essent lucra, *Maschar. d. concl. 1309. n. 13.* Probatur etiam societas & contracta, si duo vel plures communi nomine ad aliquam negotiationem exercendam deputaverint institores, *Decian. d. cons. 97. num. 40. Maschard. dict. conclus. 1309. numero 14.* Item, si inter mercatores & libri rationum communi nomine fuerint inscripti, præsumitur inter eos super mercatura contracta societas, *Bartol. & Bald. in d. l. si patruus. C. com. utr. jud. Socin. in consil. 87. col. fin. libr. 1. & in cons. 164. sub num. 4. lib. 2. Aret. in consil. 51. Alex. in cons. 132. sub nu. 9. lib. 5. Stracc. de mercat. part. 2. n. 53. & seq. Maschard. d. concl. 1309. n. 16. Menoch. in cons. 12. n. 16. libr. 1.*

Et



Et etiam probatur ꝑ societas, si in aliqua partita libri rationum quis socius nominatur, Bald. in dict. l. si patruus. Rim. sen. consil. 349. libr. 2. Bertazol. consil. civili 19. n. 30. libr. 1. Maschar. dict. conclus. 1309. n. 17. Ex communi reputatione societas non probatur, Ruin. cons. 92. ad fin. lib. 1. Rim. jun. consilio 377. in fin. libr. 4. sed probatur stantibus aliis adminiculis, Baldus consilio 482. libro quinto.

Sed adverte ad unum ꝑ in proposito ex inspectione libri rationum, si non sint inscripti communi nomine, probari etiam negativam societatem non fuisse contractam, Rim. sen. consil. 201. nu. 5. lib. 2. Aret. in d. cons. 51. in princ. Socinus d. consil. 160. sub num. 4. qui male reprehenditur à Menoch. in dict. consil. 12. numero 16. ut considerat Joseph. Lud. dict. concl. 53. vers. declaratur ista opinio. Sed intellige, quando constat ꝑ de collatione & communione, libros dictam negativam non probare, licet non sint inscripti nomine alterius socii, & hujus rei ratio est, quia ex intitulatione præsumptio tantummodo inducitur, quæ tollitur ab alia vehementiori præsumptione resultante ex communicatione, Socin. d. consil. 160. sub numero 4. & Joseph. Lud. d. concl. 53. vers. declaratur. & Maschar. d. concl. 1309. numero 36. Sed quæro, quid dicendum sit ꝑ pro jurium concordantia, in quibus dicitur aliquando ex communione societatem censerī contractam, ut videre licet in l. 2. ff. com. divid. cujus verba sunt: Cum societate res communis est, veluti inter eos, qui pariter eandem rem emerunt, sine societate communis est, veluti inter eos, quibus eadem res testamento legata est. Et videre licet in l. 2. Cod. pro soc. ubi dicitur: Cum proponas te prædium conjuncto dominio cum patrono tuo comparasse judicio societatis, id quod eo nomine præstari oportuerit, consequeris. Et videre licet in l. ut sit pro socio actio. ff. pro. soc. cujus verba sunt: Nec enim sufficit, rem esse communem, nisi societas intercedat. Communiter autem res agi potest etiam citra societatem, puta cum non affectione societatis incidimus in communionem, ut evenit in re duobus legata, item si à duobus simul res emptā sit, aut si hereditas vel donatio communiter nobis obveniat, aut si à duobus separatim emimus partes eorum non socii futuri, & habetur in seq. l. Nam cum tractatu habito societas coita est, pro socio actio est, cum sine tractatu negotium communiter gestum videtur, & subjungitur in seq. l. ut in conditionibus publicorum, item in emptionibus. Nam qui nolunt inter se contendere, solent per nuncium rem emere in communi, quod à societate longe remotum est.

Utique jura ista ꝑ in communione provenienti ex accidenti, consensu aliquo non procedente, conveniunt, societatem ex ea contractam non censerī, ea ratione, quia deficit consensus, & sine consensu societas esse non potest, & in hoc conveniunt insimul gloss. & Dd. quod ista non sit vere societas, sed solum quædam societas incidens, ex qua non datur actio pro socio. Et male loquitur Galiaula. in l. stipulationes non dividunt. n. 25. ff. de rer. oblig. dum dicit, etiam ꝑ societatem



- tatem incidentem esse proprie societatem, & ex ea dari actionem pro socio, per text. in d. l. proponas. C. pro soc. quem sequi videtur Menoch. in conf. 46. sub n. 5. lib. 1. male, inquam, loquitur, quia loquitur contra supra dicta & alia jura expresse dicentia dari communionem sine societate, & tunc demum dari actionem pro socio, si adsit societas, & dictam opinionem reprehendit Jas. in d. l. stipulationes non dividuntur. nu. 9. ut refert ipse Menoch. sub d. n. 5. Contrarietas con-
- 26 sistit in eo, quia & dicta jura modo dicere videntur ex emptione communiter facta de re aliqua censi contractam societatem, modo non censi contractam, Gl. in d. l. 2. ff. com. divid. in ver. emerunt. dum exponit animo societatis contrahendæ, declarat tenere, ex sola emptione societatem contractam non censi, & idem tenet in d. l. ut sit pro socio actio. & in d. l. 2. C. pro soc. & in §. item si inter. Instit. de obligat. ex quasi contract. & ita tenet etiam Roma. in conf. 168. n. 3. ubi dicit, quod ad hoc, ut ex emptione communiter facta censeatur contracta societas, debent concurrere alia signa, & ita tradit Ronchigal. in l. tandem. §. 1. sub num. 22. ff. de duob. reis. Et quod societas non censeatur contracta ex sola emptione communiter facta, probari videtur expresse in d. l. ut sit pro socio actio. & in d. l. ut in conductionibus. ubi ad ostendendum, in re communiter quæ sita absque affectione societatis contrahendæ societatem non dici contractam, ponit exempla in re duob. legata, & in re à duobus empta, & in conductionibus publicorum, etiam in emptionibus, & sic æquiparat emptionem acquisitioni factæ incidenter ex titulo legati, & si ex emptione censeretur contracta societas, non poneret eam inter exempla acquisitionis, quæ communiter & incidenter fiunt sine societate, & non diceret, prout expresse dicit, quod incidimus in communionem sine effectu societatis contrahendæ, quando à duobus rem emit. Alia gloss. in dict. leg. ut
- 27 in conductionibus. tenet & communiter re empta, in ea censi contractam societatem, dum ibi exponit in emptione non censi contractam societatem, quia fuerat contracta non animo societatis contrahendæ, alioquin sunt socii, & ita quod in dubio alia declaratione non facta in re communiter empta tenent Bart. & Bald. in d. lege secunda, Codic. pro soc. & post eos Petrus de Ubaldis in dict. tractat. de duobus fratribus. part. 1. sub numero 2. Alex. in consilio 38. sub num. 1. lib. 5. post Cuman. quem citat. in l. reos. ff. de duobus reis. Socinus in conf. 87. numero 12. lib. 1. ubi ita tenentes Bartol. & Bald. citat in l. quidam Iberus. ff. de servit. urb. pred. Menochius in d. consil. 46. sub numer. 5. lib. 1. Decian. in conf. 97. n. 35. lib. 2. ubi etiam citat Paris. in conf. 81. lib. 1. Maschar. in tractat. de probat. concl. 1309. num. 10. Et ista opinio, quæ communis est, probatur in d. l. 2. ff. com. divid. & in d. l. 2. C. pro soc. ubi expresse dicitur, societatem censi contractam inter e mentes & rem communi nomine. Et leges in contrarium allegatæ non obstant & concordantur, quod sint intelligendæ, ex emptione communiter facta non censi.



censeri contractam societatem, quando aliquo modo constar, eementes communiter non habuisse intentionem contrahendi societatem, ut dicit glossa in d. l. ut in conductionibus. & Alex. in d. conf. 38. sub num. 1. libr. 5. post Cuman. in d. l. reos. ff. de duobus reis. & ita istarum legum contrarietas remanet concordata. Et unus modus cognoscendi, eementes non habuisse intentionem contrahendi societatem in re communiter empta, est, quando emptione facta statim rem dividerunt, Addit. ad Bart. in d. l. 2. C. pro soc. Alex. in d. conf. 38. n. 1. libr. 5. Menoch. dict. consil. 46. nu. 5. lib. 1. Et hoc ea ratione, quia ex subsequentibus, qualis fuerit animus in precedentibus, declaratur l. sed & Iulianus. §. perinde. ff. ad Maced. Alex. qui loquitur de contractu societatis, in conf. 132. num. 4. libr. 5. & Menoch. in conf. 122. num. 29. lib. 5. Et dicta in emptione communiter facta, quod in re empta præsumatur contracta societas, procedunt etiam in mutuo recepto, Add. ad Bart. in d. l. 2. C. pro soc. Et procedunt etiam in duobus conducentibus rem communiter, Bald. in l. 1. quest. 11. C. pro soc. Addit. ad Bart. ibidem. Alex. in conf. 133. in princ. lib. 2.

Sed quid erit dicendum de eo, cui data sit margarita ad vendendum, ea conditione, quod si decem vendiderit, decem redderentur, sin pluris, quod illud plus retineretur, an hoc casu dicatur contracta societas? In hoc casu etiam & similibus videtur, quod adsint jura contraria. Nam in l. si margarita. ff. pro soc. verba ita sonant: Si margarita tibi vendenda dedero, ut si ea decem vendidisses, redderes mihi decem, si pluris, quod excedet, ut haberes, mihi videtur, si animo contrahendæ societatis id actum sit, pro socio esse actionem: sin minus præscriptis verbis. Et in l. si fratres. §. item ex facto. ff. eodem. verba ista habentur, inter Flavium Victorem & Bellicum Asiaticum placuerat, ut locis emptis pecunia Victoris monumeta fierent opera & peritia Asiani, quibus distractis pecuniam Victor in certa quantitate reciperet, superfluum Asianus acciperet, qui operam in societatem contulit, erit pro socio actio. Et in l. si id quod. ff. eodem. dicitur: Cum tres equos habens, & ego unum, societatem coivimus, ut accepto equo meo quadrigam venderes, & ex pretio quartam mihi redderes. Si igitur ante venditionem equus meus mortuus sit, non putare se Celsus ait, societatem manere, nec ex pretio equorum tuorum partem deberi; nec enim habendæ quadrigæ, sed vendendæ coitam esse societatem. Et in l. si tibi rem. ff. de præscript. verb. hæc verba leguntur: Si tibi rem vendendam certo pretio dedissem, ut quo pluris vendidisses, tibi haberes, placet neque mandati neque pro socio actionem esse, sed id factum quasi alieno negotio gesto, quia & mandata gratuita esse debent, & societas non creditur meo contracta, quod se non admittit socium distractionis, sed sibi pretium certum excepit. In d. l. si margarita. licet fuisset conventum de certa quantitate reddenda, nempe decem, nihilominus dicitur contracta societas, si conventio inita fuit animo societatis contrahendæ.



- da. Similiter in d. l. si fratres. §. item ex facto. fuit conventum, quod Victor certam quantitatem haberet, & tamen dicitur contracta societas, & ibi etiam dicitur nihil fuisse conventum animo societatis contrahenda. Et in d. l. si id quod. præsupponitur, contractam fuisse societatem, & conventum fuisse de quarta parte pretii recipienda, & in d. l. si tibi. dicitur, non fuisse contractam societatem, quia ille, qui rem dedit, sibi pretium certum excepit. Gloss. in
- 33 d. l. si tibi rem. dicit, eam ¶ procedere, quia non adfuit animus contrahendi societatem, & citat d. l. si margaritam. & sic vult, quod in dubio ex conventioneposita in dictis iuribus non censeatur contracta societas, sed quod tunc contracta censeatur, quando id actum erit, & ita secundum hanc glossæ expositionem erit intelligenda d. l. si fratres. §. item ex facto. conventionem fuisse factam animo societatis contrahenda, & ita expresse de societate contracta loquitur textus in d. l. si id quod. & ista est bona concordantia in hac parte, &
- 34 de animo societatis contrahenda potest etiam ¶ apparere ex conjecturis, utputa si recipiens margaritam, promisit illam portare in regionem longinquam, & illam vendere, sed secus esset, si illam retinere promississet, ut faciunt venditores librorum, qui simpliciter libros recipiunt, ita declarat gl. in d. l. si margar. ubi similiter pro concordantia dictarum legum ponit supradictam distinctionem, & eam approbat etiam Meno in conf. 122. n. 28. lib. 1. Alia restat contradictio in d. iurib. circa certam pretii quantitatem, quia facta conventionede certa pretii quantitate restituenda, quod non sit in eo contracta societas, habetur in d. l. si tibi rem. & contrarium videtur determinari aliis legib. sup. positis, ubi agitur de certa quantitate. Gl. in d. l. si fratres. §. item ex facto. in verb. quantitat.
- 35 exponit, id est, quotitate, ¶ sc. tertia lucri, vel quarta, cum alia sit quantitas ad oculum designata, & alia ad intellectum, & dicit, si conveniretur de certa quantitate, & non de quotitate, quod non esset societas, sed scenus. An possit conveniri de certa lucri quantitate, videbimus inf. suo loco, pro nunc satis est ex ista gl. manifestari ejus opinione attenta leges præfatas loquentes de quantitate, esse intelligendas loqui de quotitate ad hoc, ut præsumatur contracta societas. Sed ista ejus opinio non conciliat dictas leges, quia in eis agitur de certa quantitate, & nihilominus dicitur societas contracta, si animo eam contrahendi conventio facta fuit. Rim. ju. in conf. 400. n. 57. li. 4. ponit intellectum ad d. l. si margar. & dicit,
- 36 quod illud pactum, si ¶ vendidisses margaritam, redderes mihi decem, sicq; certum quid, ideo valebat, quia non erat de certo lucro à principio, sed de pretio rei sic à domino marg. taxato, qui tanto contentus erat. Plus a. quo venderetur alteri dimissum lucrum erat, & innuit pretium fuisse taxatum, & non lucrum, ideo societatem valuisse. Sed iste intellectus licet stare possit, non tamen tollit difficultatem insurgentem ex d. l. si tibi. ubi, ut dixi, non censeatur inducta societas ob certam



certam pretii taxationem factam. Ego credo in dict. leg. si margaritam. contractant<sup>37</sup> dici societatem, quia data fuit margarita, non appposito pacto, quod darentur decem domino, sed quod darentur, si tanti venderetur, & si pluris venderetur, quod illud plus esset venditoris. Et licet non dicatur in text. quid agendum fuisset, si minus vendita fuisset, intelligendum est, quod non decem, sed pretium redactum dominus habere debuisset. Et in d. l. si tibi rem. dici facta taxatione pretii in certa quantitate, in eo non censeri contractam societatem, quia ibi dominus rei pactus fuit de certa pretii quantitate, puta decem vendenda & sibi danda, & ex tali pacto de certo pretio sibi dando in certa quantitate dicitur in pretio exclusa societas, & non est exclusa in d. l. si margaritam. quia pretium non erat taxatum, & ex pretio, quo venderetur, decem domino dari debebant, & si quid aderat ultra decem, dari debebat venditori, & ita in pretio sic dividendo socii dicebantur, quemadmodum in pretio taxato non dividendo socii dici non poterant.

Et ista de causa instrumentali hucusque dixisse sufficiat.

## C A P U T XII.

*De Causa formali.*

## S U M M A R I A.

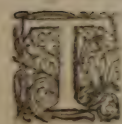
- 1 Finis est primus in intentione, & est objectum intellectus.  
Idcirco causa formalis est illa, quæ sine considerato causatur.  
Societatis forma aliquando consistit in lucro, aliquando in questu.
- 2 Lucrum comprehendit omnia quoquo modo quesita, & ea omnia, quæ excogitari possunt.
- 3 Lucrum comprehendit etiam res ab uno ex sociis quesitas, quæ ab aliis queri non potuissent.  
Pater si vult, quod ejus filius spurius habeat sua bona, faciat eum contrahere societatem cum alio, deinde dictum socium heredem instituat.
- 4 Immunitas competens uni socio prodest etiam alteri socio.
- 5 Procedit solum in immunitatibus realibus secundum aliquos; focus in personalibus.
- 6 Procedit etiam in personalibus, & ista opinio probatur.
- 7 Quia alius socius immunis sentiret damnum, cum omnia prospera & adversa sint inter eos communia.
- 8 Immunitas & privilegium personale in connexis & individuis, extenditur etiam ad alterum socium.
- 9 Minor si retineat viam privilegio minoris ætatis, prodest socio majori.



- 10 *Restitutio in integrum concessa socio sive minori, sive majori, prodest etiam alteri socio. & num. 11.*
- 12 *Immunitas concessa uni ex sociis propter numerum duodecim filiorum, prodest etiam alteri socio.*
- 13 *Privilegio Doctori competenti gaudet etiam ejus socius.*
- 14 *Clerici privilegio quoad forum gaudet etiam laicus, si habent causam communem.*
- 15 *Ecclesia & laicus si habent fundum communem, in eo praescribendo requiritur tempus, quod requiritur in praescribenda re Ecclesia.*
- 16 *Laicus, qui habet bona communia cum Clericis, super collectis gaudet privilegio Clerici.*
- 17 *Laicus poterit cogi ad dividendum bona, quae communia habet cum Clericis, ne publica utilitas vacillet.*
- 18 *Laicus divisione facta erit obligatus solummodo ad collectas futuras, etiam ad praeterita secundum aliam opinionem.*
- 19 *Colonus partiarius Ecclesiae solvit decimam de parte sua, licet Ecclesia eam non solvat de sua parte.*
- 20 *Colonus partiarius Ecclesiae solvit gabellam de parte sua, licet Ecclesia non solvat, & ratio est, quia solvit post divisionem.*
- 21 *Lucra omnia sive proprio, sive communi nomine acquirantur, sive ex communi, sive ex propria pecunia proveniant, communicantur.*
- 22 *Hereditates, legata, & donationes conferuntur.*
- 23 *Ius accrescendi habet locum inter socios, in re donata ab Imperatore, exclusis heredibus, exceptis filiis.*
- 24 *Capta & inventa & dona fortuna conferuntur.*
- 25 *Inventa ab uno ex sociis itineris alteri socio non communicantur.*
- 26 *Salaria & stipendia communicantur.*
- 27 *Dos communicatur.*
- 28 *Sed debet esse apud socios eo modo, quo esse debet apud maritum.*
- 29 *Dotis lucrum proveniens ex Statuti dispositione communicatur.*
- 30 *Quasita propter delictum commissum in personam unius ex sociis communicantur.*
- 31 *Clerici fructus ex re Ecclesiae provenientes socio communicare debent.*
- 32 *Ius congrui competens uni ex sociis, competit etiam alteri.*
- 33 *Quasita mediante alterius persona communicantur. & num. 34.*
- 35 *Feudum non communicatur.*
- 36 *Emphyteusis non communicatur.*
- 37 *Communicantur fructus.*
- 38 *Cap. uni. de fratr. de novo. benef. invest. declaratur procedere in societate particulari.*



- 39 *Expensa pro feudo acquisito titulo lucrativo fiunt de communi, sed in acquisito titulo oneroso secus est.*
- 40 *Quasita ex turpi causa non communicantur.*
- 41 *Lucrum illicitum communicatum, ignorante socio, auferri non potest a socio, nisi sit condemnatus.*
- 42 *Lucrum illicitum, si fuit collatum sciente socio, poterit auferri, & socius erit etiam obligatus ad poenam.*
- 43 *Condemnatus dicitur socius, si in conscientia tenetur ad restitutionem.*
- 44 *Lucrum illicite acquisitum, si licite retinetur, communicari debet.*
- 45 *Societas si sit lucri particularis solum provenientia ex tali lucro particulari communicantur.*
- 46 *Societate coita, si qua iusta hereditas obveniat, quod sit communis, intelligitur de hereditate obveniente ab intestato, & non de obveniente ex testamento.*
- 47 *Hereditas debita ab intestato, si proveniat ex testamento, confertur.*
- 48 *Contrarium, quod non debeat communicari, nisi socius ab intestato successurus in fraudem procurasset institui in testamento, prima opinio approbatur.*
- 49 *Hereditas est adeunda ab eo, cui differtur.*  
*Societas super hereditate incerti hominis contrahi debet, super hereditate certi hominis non valeret, nisi eo consentiente.*



Ransemus modo ad t̄ causam formalem nostri contractus, quia finis 1  
 est primus in intentione, & est objectum intellectus, Baldus in l. 1.  
 num. 17. C. de falsa causa. Ideo causa formalis est illa, quæ ad esse  
 deducitur sine considerato: assumpris enim consensu & rebus pro  
 materia à causa efficienti, nempe ab homine, in intentione conside-  
 ratur, ad quid materia ipsa præparetur & ordinetur, & ex tali consideratione in-  
 formatur, & contractus ad esse deducitur, qui ex ejus forma societatis esse cog-  
 noscitur, ut supra declaravi late in c. 2. Et quia fines, qui in societate conside-  
 rantur, non sunt uniformes, sed inter eos adest aliqualis differentia, quia finis  
 aliquando consistit in lucro, & aliquando in quæstu; ideo aliquando apparebit,  
 societatis formam esse ad quæstum, & aliquando esse ad lucrum. Quare vide-  
 bimus in præsentī, quid sit lucrum, & quæ veniant in societate lucri, & quid  
 sit quæstus, & quæ veniant in societate ad quæstum contracta. Lucrum est no-  
 men t̄ valde generale, & secundum ejus generale significatum convenit solum 2  
 societati omnium bonorum, & comprehendit omnia quomodocunque quærita  
 sive titulo lucrativo, sive oneroso, & omnia inter socios communia fieri dicun-  
 tur, l. 1. & l. 3. & l. si fratres. §. idem Papinianus. & §. socium. & l. si societatem uni-  
 versorum. & ubique gloss. & Dd. communiter. ff. pro soc. Petr. de Ubald. d. tractat. de  
 R duob.



- duob. fratr. part. 5. sub numero. 2. Gomes. libr. 2. resolut. jur. capit. 5. numero 4. Dec. consilio 66. nu. 2. lib. 1. Thob. Nonius consilio 29. numero 26. & consilio 64. numero 8. Rol. conf. 91. num. 51. libr. 1. & consilio 54. in fin. libr. 3. Decianus consilio 86. numer. 7. libr. 2. Et uno verbo sub nomine lucri in societate omnium bonorum venire ea omnia, quæ excogitari possunt, dicit Cravet. in conf. 294. sub nu. 1. lib. 2. Britannici focii communicabant etiam uxores, ut per Rub. Utinen. consil. 32. n. 52.
- 3 Et in ea veniunt etiam res quæ sitæ ab uno ex sociis, quæ ab altero quæri non possunt, Bart. in l. si is. ff. de liber. lega. ubi dat cautelam patri, qui vult filio suo spurio bona relinquere, quod faciat cum societatem contrahere cum aliquo, deinde dictum socium instituat heredem: ita enim bonorum medietas erit ipsius filii spurii, & ita etiam tradit Baldus in l. 1. n. 38. C. pro soc. Felin. in c. 1. sub n. 5. de præscript. Cepol. in cautel. 38. vers. septima cautela.
- 4 Et si unus ex sociis habet immunitatem aliquam & privilegium aliquod, huiusmodi immunitas & privilegium etiam alteri socio prodest, gl. in l. fin. C. de nuner. & honor. non con. lib. 10. Iason. in l. 1. n. 2. C. de transact. & in l. si emancipati. n. 9. C. de collat. Felin. in c. 1. n. 6. vers. & dicit glossa. de præscript. Anch. Regien. quest. 43. n. 23. lib. 3. Sed quod huiusmodi dictum & procedat solum in immunitatibus realibus, secus vero sit in personalibus, tradit Natta in conf. 1. sub n. 10. lib. 1. Felin. in d. c. 1. sub n. 6. de præscript. Rolan. conf. 61. n. 22. libr. 4. Ioseph. Ludo. in suis conclus. concl. 53. n. 83. Verum & tenendum est, procedere tam in reali, quam in personali privilegio, quia ubi socius privilegiatus & immunis in aliquo lædetur, sive principaliter sive secundarie, si immunitas sua & suum privilegium alteri socio non proderet, essemus in connexis & individuis, ut declarat Natt. d. conf. 1. sub n. 11. & Rol. d. conf. 61. n. 19. libr. 4. Menoch. conf. 136. n. 19. & sub n. 24. & seq. lib. 2. Sfort. Odd. in tract. de restit. in integr. part. 1. quest. 46. art. 5.
- 7 Et in societate ista & quod unus ex sociis sentire onus non possit, & expensas pro parte sua absque damno alterius socii, certissimum est, cum omnia inter eos sint communia, & inter eos sit communis fortuna prospera & adversa, ut dicit Baldus in l. si patruus. C. com. utr. jud. Socinus consil. 4. num. 41. vers. nisi. lib. 4. Ioseph. Lud. d. concl. 53. vers. & propterea. sub nu. 74. Et quod immunitas & privilegium etiam personale in connexis & individuis extendatur etiam ad alterum socium, tradit Natt. in d. conf. 1. lib. 1. Menoch. in d. conf. 136. lib. 2. Aret. conf. 25. col. 3. vers. circa secundum. Steffan. Lambert. in tractat. de solemn. requi. in contr. mulier. in fin. numero 239. Ita videmus, si duo & sint socii, & unus sit minor, quod privilegio minoris ætatis retinent viam, & ejus usum, quam alter socius solus retinere non posset, l. si communem. ff. quemadmodum servit. amit. Couar. cap. 34. pact. question. sub num. 1. & num. 2. Et quod socius major & gaudere debeat restitutione in integrum concessa minori, tradit Menoch d. conf. 136. sub num. 23. libr. 2. Et id esse



esse verum & in restitutione in integrum, etiam concessa majori ex generali clau-  
sula, tradit Sfort. Odd. in d. tractat. de restit. in integr. part. 1. quest. 46. artic. 4.  
& art. 5. num. 19. Ita de immunitate & concessa uni ex sociis propter nume-  
rum duodecim filiorum, quod ea alter socius gaudere debeat, tradit Marf.  
sing. 180. & ejus opinio verissima est, licet eam reprehendat Couar. d. c. 34. n. 2.  
in fin.

Et quod privilegium & competens Doctori super collectis profit etiam ejus  
socio, tradit Baldus ad Specul. in tit. de magistr. in fin. Barb. in consil. 1. num. 44. lib.  
2. Natta. d. consil. 1. num. 10. & consil. 65. in fin. lib. 1. ubi citat Georgium Nat-  
tam ejus patrum, in c. quamvis. de pactis. in 6. Ita si Clericus & laicus habeant  
causam communem individuum, quod privilegio Clerici quoad forum etiam lai-  
cus gaudere debeat, tradit Couar. d. capit. 34. pract. quest. sub num. 2. Socin. in  
consil. 12. num. 17. lib. 1. Et si laicus habet & fundum communem cum Eccle-  
sia, quod præscribi non possit contra laicum minori tempore requisito contra  
Ecclesiam, quia fundus stante communione est individuus, cum in quolibet ca-  
pite terre habeat partem suam laicus, quæ oculo corporeo demonstrari non po-  
test, juxta textum in l. Mayius. §. duorum. ff. de leg. 3. lo. And. in c. uni. de præscript.  
in 6. Abb. in c. de quarta. 18. part. de præscript. Natt. d. consil. 1. numero 11. lib. 1.  
ubi etiam dicit, quod laicus, qui & habet bona communia cum Clericis, privi-  
legio & immunitate Clericorum gaudere debet super collectis & aliis muneribus,  
& ita intelligit sequi Specul. in tit. de cler. conjug. vers. quod si Clericus. Et ex in-  
tentione ejusdem & Speculatoris dicit, ne publica utilitas vacillet, quod Iudex  
ex ejus officio bona communia dividat, vel dividere faciat, per text. in l. 2. C.  
quand. & quib. quarta par. & quod ante divisionem & laicus non potest cogi, &  
post divisionem erit obligatus solummodo ad onera futura, & non ad præte-  
rita, à quibus fuerat excusatus ratione communionis, licet contrarium te-  
neat Felin. in d. c. 1. sub numero 6. de præscript. Nec prædictis obstat, quod & colo-  
nus partarius Ecclesie solvat decimas de sua parte, licet monasterium, à quo  
conduxit, non solvat, & in fructibus socii dicantur, Bursat. d. consil. 25. numer. 3.  
& consil. 47. n. 14. lib. 1. Et quod solvat etiam de eis & gabellam, licet Ecclesia  
solvere non teneatur, ut tradit idem Bursat. d. consil. 25. numer. 3. & Roland. consil.  
61. numer. 15. lib. 4. quia potest dici, istos non esse proprie socios, secundum  
opinionem aliquorum, & potest dici cogi ad solvendum facta divisione, quo  
tempore amplius socii non dicuntur, etiam cum agamus modo de societate uni-  
versali, potest dici, tenentes dictam opinionem loqui in societate particulari,  
in qua illa connexitas considerari non potest, quæ in generali societate conside-  
ratur.

Et ut redeamus, unde & abivimus, quod socii omnium bonorum omnia com-  
muni-



municare teneantur, procedit in acquisitis tam proprio quam communi nomine, & tam communi pecunia, quam propria, si propriam habere possint, Baldus in *l. si patruus. sub numero 1. C. com. utr. jud. & in consil. 262. libr. 4. Roman. consil. 291. Alex. consil. 78. libr. 2. Petr. de Ubal. d. tractat. de duob. frat. part. 5. sub n. 3.*

- 22 Conferuntur & hereditates, legata & donationes, quæ uni ex sociis obveni-  
 23 unt, *l. 3. & l. ita. & l. si societatem. ff. pro soc.* Et nota in & proposito, quod inter so-  
 cios in re donata ab Imperatore habet locum jus accrescendi, & socius vivens  
 præfertur cuilibet heredi alterius socii morientis, exceptis liberis, *l. uni. C. si libe-  
 ra. imper. lib. 10. Iason. in l. re coniuncti. num. 223. ff. de leg. 3. & tene menti, quia  
 quilibet immemor, d. l. responderit contrarium.* Et ea quæ tradit Ioseph. Lud.  
*in d. concl. 53. vers. hinc secundo inferitur.* de donatione & legato an fuerint facta, ut  
 socio acquirantur sive societati, non faciunt ad præsentem tractatum de societate  
 universali, & quid dicendum fuerit in ceteris societatibus, videbimus infra suo  
 loco.
- 24 Capta etiam & inventa quæ sunt capientis & occupantis, & dona for-  
 tune, ut sunt animalia, gemmæ, lapilli & thesauri, juxta textum in *§. fera  
 igitur bestia. & in §. thesauros. Iustit. de rerum divis. & in cap. sicut invenisti. 14.  
 quest. 5. socii communicare tenentur, Baldus in l. nec adjicit. in lect. antiq. ff.*  
 25 *pro soc.* Petrus de Ubaldis *d. tractat. de duob. frat. part. 5. num. 9.* ubi ex & in-  
 tentione Cyni determinat questionem puerilem, quod si duo sint socii itine-  
 ris, & unus aliquid inveniat, istud inventum inter eos non erit communican-  
 dum.
- 26 Salaria etiam & stipendia sunt communicanda, quæ dantur Notariis, Asses-  
 soribus, Medicis, Ambasiatoribus, Decurionibus, Advocatis, Iudicibus, Du-  
 cibus, Caporalibus & domesticis Principum, & salaria provenientia ex operi-  
 bus diurnis, *l. si fratres. §. idem Papinianus. & ibi Sagur. in addit. ad Bald. ff. pro soc.*
- 27 Etiam dos ab uno ex sociis & habita & ejus fructus communicari debent, Baldus  
*in l. si patruus. numero decimo quarto, Codic. commun. utr. jud. & in tractat. de duob. fra-  
 28 tr. sub numero 17. vers. sed ego dico.* Sed intellige, quod apud socios & eo modo esse  
 dicatur, quo potest, natura dotis attenta, & eo modo, quo sterisset apud mari-  
 tum solum, nempe quod eam alienare non possint, si sit inalienabilis, & de ea  
 sustineant onera matrimonii, & quod in casu restitutionis de communibus bo-  
 nis, vel in individuo in re data, ut opus erit, sit percipienda & restituenda, *l.  
 in actione. §. fin. & l. quod si eo tempore. & l. si socius pro filia. ff. pro soc.* Socinus  
*consil. 213. num. 13. lib. 2. Decianus consil. 39. num. 16. lib. 1. Paris. consilio  
 ultimo, nu. 21. lib. 2. Modern. Papien. in tractat. de juris & facti ignor. cent. 2.  
 dist. 96.*

Lu-



Lucrum etiam dotis et marito proveniens, mortua uxore ex dispositione statu-  
 ti, cum socio communicari debet, *l. quod si eo tempore. ff. pro soc. Bald. in l. in actio-*  
*ne. §. fin. ff. pro soc. & in conf. 284. prapponitur in facto. lib. 5. Angel. conf. 60. Rom.*  
*conf. 406. n. 2. conf. 471. nu. 2. Petrus de Ubaldis d. tract. de duobus fratr. part. 5.*  
*num. 19. Socinus consil. 40. num. 7. lib. 4. Dec. conf. 66. num. 2. & consil. 67. nu. 2.*  
*lib. 1. Campeg. in tract. de dot. part. 1. q. 7. in fin. Rolan. conf. 91. nu. 41. lib. 1. &*  
*in tract. de lucro dotis. quest. ult. nu. 7. Modern. Papien. in tract. de juris & facti ignor.*  
*cent. 2. dist. 96. in fin.* Quæ sita et etiam ab uno ex sociis propter delictum in ejus  
 personam commissum communicari debent, *l. si fratres. §. socium. & ibi Bald. ff. pro*  
*soc.* Etiam Clericus ejus socio et tenetur conferre obvenientia sibi ex rebus Eccle-  
 siæ, Bald. *in l. si patruus. numero 14. Cod. com. utr. judic. & in tract. de duobus fratr.*  
*part. 3. numero 12. in fin. & part. 6. numero 18. Decianus consil. 85. num. 7. lib. 2.*  
 Sed hoc dictum verum esse intelligo in illis rebus, de quibus Clerici libere dispo-  
 nere possunt. Ius congrui etiam, quod uni socio et competit, & alteri socio compe-  
 tere dicitur, Tiraq. *de retract. lignag. §. 26. gloss. 1. numero 33. Alex. consilio 135. libr.*  
*5. Ea et etiam, quæ mediante alterius persona quærentur, communicari debent,*  
*l. si fratres. §. socium. ff. pro soc. & ibi Bald. Bero. consil. 190. circa finem, lib. 1. ubi de-*  
*clarat, loquendo de filio, hoc et verum esse, quando filius acquirit patri, si quando*  
*sibi filius acquirit, sive in totum, sive quoad proprietatem solummodo, quod tunc*  
*non est agendum de communicatione facienda alteri socio ab ejus patre, de non si-*  
*bi per filium quæsitis, sed tantum de quæsitis.*

Et licet supradicta regula sit generalis, omnia à socio quæ sita venire lucri ap-  
 pellatione, & esse conferenda: tamen recipit restrictionem in rebus illis, quæ  
 ex concedentis voluntate & dispositione in aliam personam ultra acquirentem  
 transire non possunt, ut est feudum et non ab uno ex sociis quæ situm, alteri socio  
 non est communicandum, ea ratione, quia non est conveniens, quod dominus  
 alium vassallum habeat, quem habere non cogitavit. *c. una. de fratri. de novo benef.*  
*Camillus Borellus inter consilia diversor. impressa Francofurti conf. 18. p. 2. Et eadem*  
*ratione et idem dicendum est in emphyteusi quæ sita ab uno ex sociis, ut eam alteri*  
*socio communicare non teneatur, Alex. in conf. 48. n. 3. lib. 2. Burs. in conf. 190.*  
*n. 42. & seq. li. 1. Dec. in conf. 435. n. 7. lib. 2. Ubi tamen Dd. et præfati decla-*  
*rant, fructus omnes ex feudo & emphyteusi provenientes communicari debere*  
 Et dum in fine *d. c. un. et* dicitur, expensas factas à socio acquirente reficiendas esse  
 alteri socio, loquitur in societate particulari, & non in societate universali, ut  
 præsupponit Bero. *in d. conf. 190. n. 42. lib. 1. Non est intelligendum hoc pro-*  
*cedere etiam in societate universali, quia in eo omnia sunt communia, & expen-*  
*sæ omnes de communi fieri debent. Et in ea judicio meo et acquisitio feudi seu*  
*emphyteusis facta ab uno ex sociis dupliciter considerari debet, nempe an facta*



fit titulo lucrativo, sive titulo oneroso. Si lucrativo, quod expensæ, si quæ factæ fuerint, debeant esse de communi, & communicari debeant fructus; si titulo oneroso, quod de expensis reficiendis ab altero socio jure communi non sit agendum, sed quod factus sit actus dissociativus, & contra naturam societatis, cum non conveniat societati nature, quod unus socius ea sibi compareret, & acquirat titulo oneroso, quæ cum altero socio communia esse non possunt, ut dicam infra suo loco. Et ratio differentię in titulum onerosum & lucrativum est, quia titulus onerosus provenit à propria voluntate, & proprio facto; lucrativus vero provenit principaliter à voluntate & à facto alterius, & accidentaliter. Insuper non veniunt ꝑ appellatione lucris, & in hac societate non sunt communicanda quęstia ex turpi & prohibita causa, cum natura societatis sit, ut non comprehendat turpia & illicita, & generaliter verum sit, rerum inhonestarum nullam esse societatem, *l. nec permittendum. l. si fratres. §. socium. l. quod autem. & l. ne quicquam ff. pro soc.* facit text. in *l. si à reo. §. fin. ff. de fidejuss. l. si remunerandi. §. res turpes. ff. mandati. & in l. quod sape. §. veneris. & in l. si in emptione. §. item si emptor. ff. de contrah. empt. Bald. in consil. 65. lib. 5. Alex. in consil. 77. in fin. lib. 5. Petr. de Ubal. in tract. de duob. fratr. par. 5. n. 24. Rot. Senensis. decis. 193. n. 9.*

Et si socius communicavit lucrum illicitum, aut communicavit ignorante socio, aut eo sciente. Primo casu socius ꝑ lucrum illicitum collatum auferre non potest, nisi sit condemnatus, *l. quod enim. & l. si igitur. ff. pro soc.* Bald. in d. tract. de duobus fratrib. part. 5. num. 4. Secundo casu non solum ꝑ si sit condemnatus, poterit ex societate lucrum collatum auferre, sed etiam pœna de communierit solvenda, quia conveniens est, ut cujus participaveris lucrum, participes & damnum, *l. si igitur. ff. pro soc.* Quare secundum ꝑ prædicta, si unus ex sociis dedit pecuniam scœnori, & multa lucratus fuit, quæ in societate contulit, poterit condemnatus ad restituendum collata auferre, & restituere, & satis dicetur condemnatus, si sacerdoti in confessione sacramentali restitutionem facere promisit. Petr. de Ubal. d. tractat. de duob. fratr. part. 5. sub num. 4. quia sacerdotis præceptum dicitur sententia, ut ipse dicit secundum Host. in c. fin. de sepulturis. Et quia etiam alteri socio de illicite acquisitis participare, & ea retinere non licet, Sotus lib. 4. de iust. & iur. quæst. 7. art. 3. tamen prædicta declarari possunt ꝑ procedere solummodo in lucris, quæ illicite acquiruntur, & illicite retinentur, & quod secus sit in lucris, quæ licite retinentur, licet illicite acquirantur, ut sunt lucra à meretricibus acquisita, *l. 4. §. sed & quod meretri. ubi Dd. ff. de cond. ob turp. caus. & habetur per Couar. ad reg. peccatum. de reg. jur. in 6. part. 2. §. 2. & 3.*

Prædicta ꝑ omnia, ut dixi, procedunt in lucro universali, & in societate universali, videndum est modo de lucro particulari, & de societate contracta ad particulam.



culare lucrum. Et quidem quemadmodum lucri generalis significatio, ut dixi, omnia comprehendit, quomodocunque quesita, ita lucri particularis significatio solum ea quesita comprehendit, quæ à tali particulari lucro proveniunt. Quia quemadmodum genus comprehendit omnes suas species, ita species solum comprehendit ejus individua, & individuum de uno solo prædicatur, & ista est natura omnium societatum, ut ultra communicationem & conventionem non extendantur, ut pluries dixi ex Bart. communiter recepto, in l. 1. §. hoc interdicto. ff. de itinere actuque privat. Exemplum habemus, si sit coita societas, ut si quæ justa hereditas alteri obvenerit, communis sit, l. 3. §. de illo ff. pro soc. ubi disponitur, quod in ista societate solummodo comprehenditur legitima hereditas proveniens ab intestato, & non illa, quæ ex testamento defertur, & ita tradit Alex. consil. 56. n. 4. lib. 2. Gomez. lib. 2. resolut. jur. c. 5. sub n. 4. in fin.

Et si talis hereditas debita sit ab intestato sit relicta in testamento, nihilominus communicari debet. Et quamvis aliqui ex Dd. antiquis ante Bart. tenuerint, communicari debere solummodo pro parte, nempe quatenus comprehendit legitima, quæ ex juris necessitate debetur, arg. tex. in l. si arrogato. ff. de adopt. tamen quod tota hereditas debeat communicari, est in l. 3. n. 8. ff. de leg. 1. quia tacite tota hereditas debebatur ex præsumpta voluntate. l. conficiuntur. in princ. ff. de jur. codicill. & tacitum si exprimatur, nihil operatur, quia inter tacitum & expressum nulla adest differentia. l. cum quid. ff. si cert. pet. & cum hac opposizione transeunt communiter Dd. ut dicit Alex. in d. l. 3. num. 13. & Ias. num. 52. ff. de leg. 1. Contra communem tamen à qua non est recedendum, tenent Ripa & alii relati per eum in d. l. 3. num. 45. & in l. hæc verba. num. 45. ff. de leg. 1. ubi declarat, quod communis opinio procederet, quando socius ab intestato successurus in fraudem in testamento institui sollicitasset. Et notandum est, ubi daretur tamen casus hujus societatis, quod hereditate obvenerit, ab eo esset adeunda, cui delata fuisset, ut declarat Bart. in l. is potest. num. 5. ff. de acquir. hered. Et notandum est, quod ista tamen societas iniri debet super hereditate incerti hominis, quia inita super hereditate certi hominis viventis non valeret, nisi accedente ejus consensu. Bald. in l. 4. in princ. ff. de cond. incert. etiam si fuerit juratum, Seraf. in tract. de privil. jur. privileg. 20. Aliud exemplum posset poni in hereditate communiter retenta, aliud in fructibus communicatis, de quibus dixi supra cap. 11. & alia etiam exempla in facto evenire possunt, quæ omnia insimul colligere nimis esset laboriosum, satis est ista posuisse, ut intelligatur, quid sit lucrum particulare, & quæ veniant ejus appellatione & in ejus societate: videamus modo de quæstu.



N. 4. 5. & 6. Distinctionem Nattae puto veriorē. Quia personae sociorum sunt separatae, ut & privilegia & immunitates personales: Et si quod incommodum ex eo personale uni ex sociis accadat, id certè alter non sentiat, cum sit personale. Sic si socius sit immunis à militia civili e. c. *ban de burgerwachten*, fortè quia Doctor vel Advocatus vel Senator sit aut Magistratus honore fungatur: quo pacto alter socius hoc privilegio gaudeat, non video. Nam separata à separatis obiri possunt: Et socio privilegia socii communicantur ratione connexionis & rerum inseparabilium intuitu. Cum etiam minima pars fundi ad omnes socios indistinctè pertineat, ut habetur in l. 66. §. 2. ff. de leg. 2. 31. quod in qualibet re idem est. Allegatur *Cap. in sacris de sepult.* ubi dicitur ossa excommunicatorum in loco sacro sepulta, aliisque piorum ossibus permixta ut discerni nequeant, manere cum reliquis: at si separari commodè possint, projici & exulare procul ab ecclesiastico solo debere. Sic propter indiscretionem impios privilegiis piorum frui videmus. Ita Clericus ab onere reali immune praestat patrimonium quod cum fratribus indivisum possidet. Item si laicus fundum cum ecclesia communem possideat, non minoris temporis contra illum quam contra ecclesiam currit praescriptio. ita Nattat. 1. consil. 1. n. 11. & auctor n. 15. Privilegium restitutionis minoris si rem communem cum majore possidet, utrisque communicatur. Hoc & alia exempla adfert Oddo par. quest. 46. arti. 5. de restitut. in integrum & ipse auctor hic. Ex quibus apparet propter rem individuum, alterum alterius privilegio frui: quod quia in personali onere secus est, ideò de eo etiam secus est judicandum. Sed hanc theoriam difficulter in praxi hic obtinere putem; nisi commune individuum, adeò sit individuum, ut ne cogitatione quidem dividi queat; ut de ossibus piorum impiorumque inter se permixtis superius dictum est. Quanquam in societate conjugali, quae hic excipienda est, maritum utriusque tam realis quam personalis privilegii participem facere uxorem quotidie videmus.

N. 23. Hæc l. unica Cod. 10. 14. quam auctor tantopere commendat, ait Imper. Iubemus, ut si quis fortè ex his quibus communiter à nobis aliquid donatum sit, nullo hærede decesserit, ad consortem potius solatium, quam ad personam aliam pars decedentis perveniat. In Feudo tamen quamvis liberaliter concessio secus est, de quo Gothefri. ibi.

N. 32. Hæc obscurius ab autore relata, clarius efferuntur à Tiraquello d. l. Si consanguineus retrahens sit socius bonorum alterius extranei, certè retrahendo per ipsum consanguineum, alteri extraneo socio acquirit in re retracta pro portione societatis. argum. l. si quis duos ff. de liberat. legat. 34. 3. ubi unus ex duobus sociis qui incapax est, propter eum qui capax est, capit per consequentiam. Hæc enim sunt verba ejus legis, cujus autoritate suffultus Dynus & post eum Bartolus ibi in fine tradit: quod licet spurius non possit capere à patre, tamen si ipse spurius contraxerit societatem cum alio capace, iste alius potest institui hæres à patre spurij. Atque ita transibit dimidium bonorum in spurium.

Sec hic casus retractus in socio intelligendus est, ut intra annum à soluta societate ipse consanguineus socius, aut ejus hæredes, eam partem alteri olim socio extraneo acquisitam possit retrahere restituendo pretium pro rata ejusdem partis. Tiraquellus ibid. n. 38. quod & inter conjuges soluto matrimonio locum habere d. loco asserit.

N. 47. in fine. Nullam esse differentiam inter tacitum & expressum non semper est verum. Nam quamvis tacitè, ex consuetudine patriæ, omnia bona ipso matrimonio communicentur inter conjuges, etiam si alterutri ex primis nuptiis sunt liberi, contra l. hæc edita l. 6. Cod. de secundis nuptiis §. 9. Tamen si quis pactis antenuptialibus id expresse à vi-



à viduo vel vidua quibus ex priori matrimonio procreati sunt liberi, stipuletur, vel etiam dimidio minus, aut etiam plus quàm sit portio uniuscujusque liberorum, nihil egerit. Et tantundem si testamento id caveat aut alio quocunque pacto. Quia id verum l. hac editali. Ex quo apparet taciti & expressi hoc casu magnam esse hinc differentiam.

## CAPUT XIII.

## De quæstu.

## SUMMARI A.

- 1 Quæstus appellatione non veniunt lucra obvenientia ex titulo lucrativo.
- 2 Quæstus non comprehendit lucra, etiamsi uni socio obveniret causa & occasione societatis.
- 3 Donata propter societatem, hoc est, contemplatione societatis, conferuntur, secus si contemplatione persona.
- 4 Donatio in dubio facta censetur socii, & non societatis contemplatione.
- 5 Quæstus appellatione veniunt ea omnia, quæ ex opera cujusque descendunt, hoc est, lucra ex emptione, & locatione, & ex solertia sociorum, quæ circa mercaturam, negotiationem, & artificium versatur.
- 6 Mercatura, negotiatio, & artificium differunt, sed non differunt respectu quæstus.
- 7 Negotiationis nomen comprehendit mercaturam & artificium.
- 8 Quæstus communicantur provenientes ex re, quæ principaliter non sit posita in societate, exemplum in locatione molendini.
- 9 Quæstus particularis multa exempla.
- 10 Quæstus limitati sunt conferendi, si societas est contracta limitate ad talem quæstum.



Lia est forma societatis ad quæstum, ut dixi in c. superiori, ideo modo de quæstu videndum est, & societate contracta ad quæstum. Quæstus t̄ appellatione, & in societate ad quæstum, non veniunt lucra obvenientia titulo lucrativo, l. nec adjecit. cum 2. seqq. ff. pro soc. Sagur. ad Bald. in l. si fratres. §. si inter fratres ff. eod. Gomel. d. lib. 2. resolur. jur. cap. 5. num. 4. Et hoc adeo verum est, ut t̄ procedat etiam, si talia lucra obvenissent uni ex sociis causa & occasione societatis, ut puta si socius accessit ad Principem, propter negotia societatis, & sibi à Principe aliquid donatum fuit, nam tale quid donatum sibi, alteri socio communicare non tenetur, l. socium. §. socius. & ibi Bart. ff. pro soc. Thob. cons. 91. n. 5. & 10. Sed distinguendum t̄ est, donata 3  
S duo-



duobus modis considerari. Uno modo propter societatem, hoc est, contemplatione societatis, & tunc conferri debent. Alio modo propter societatem, hoc est, societas fuit causa remota, & donatio fuit facta contemplatione personæ, & conferri non debet. *l. aditio hereditatis. ff. de acq. hered. Gl. Bart. & Bald. in d. l. socium. §. socius. ff. pro soc.* Et ubi non constaret, an & donatio fuisset facta socii, sive societatis contemplatione, in dubio socii & non societatis contemplatione facta censeretur. Bald. in *l. cum oportet. nu. 3. C. de bon. qua lib.* Menoch. in tract. de  
4 *presumpt. lib. 3. pres. 26. n. 24. & pres. 27. sub n. 7.* Veniunt appellatione & quæstus, & in societate ad quæstum ea, quæ ex opera cuiusque sociorum descendunt. *l. quæstus. ff. pro soc.* hoc est, si quod lucrum ex emptione, venditione, locatione, conductione descendit, *l. coire. ff. eod.* & solertia & diligentia sociorum, ut interpretatur gl. in *l. quæstus. in ver. opera. ff. eod.* quæ circa mercantiam, negotiationes & artificia versantur. Sagur. ad Bald. in *d. l. si fratres. §. si inter fratres. ff. eod.* & ita dum quæ sint  
5 provenientia ex quæstu, ex negotiatione interpretatur Ruin. in *cons. 101. sub n. 10. vers. sed promiss. lib. 1.* Et quamvis & mercatura, negotiatio & artificium sint diversa, & circa acquisita aliquando dubitari contingat, an dici debeant acquisita ex negotiatione, artificio vel mercatura, ut per Strach. in tract. de mercat. part. 1. sub nu.  
6 5. tamen ista investigatio cessat in præsentī, quia quæstus appellatione veniunt, ut dixi, omnia provenientia ex negotiatione, artificio & mercatura, indifferenter, & sufficeret, si diceretur, venire solum provenientia & ex negotiatione,  
7 quia ejus significatio generalis est, & comprehendit mercaturam & artificium, ut post Signorol. *cons. 95.* & Aret. in *§. introduxit. Instit. quod cum eo.* tradit Strach.  
8 *d. tract. de mercat. part. 1. sub n. 5.* Et provenientia & ex quæstu & negotiatione communicari debent inter socios, etiam si negotiatio versetur circa res, quæ principaliter in societate non sunt comprehensæ, ut per Alex. in *cons. 49. n. 10. lib. 1.* ubi tractat de locatione facta de quodam molendino non comprehenso in societate, & vult, quod provenientia ex ejus locatione dicantur provenire ex  
9 quæstu, & inter socios ad quæstum sint communicanda. De particulari quæstu & de societate contracta ad particularem quæstum habemus in *l. si fratres. §. quidam sagariam, & in l. duo societatem. & in l. cum duobus. in fin. & in l. si fratres. §. item ex facto. & in l. si margarita. & in l. si id quod. ff. pro soc. & in l. 2. C. eod. & in §. 1. Instit. de societ.* & tot exempla ponuntur, quot sunt negotiationes particulares, super quibus societas ipsa contrahi posset. Et quia quæ quæstus appellatione veniant, & quid sit conferendum, unica conclusione terminatur; ideo omissa exemplorum  
10 prolixa longitudine, dico, quod illi quæstus in qualibet societate particulari veniunt, & erunt conferendi, super quibus societas & quælibet limitate contracta apparebit, ut dixi loquendo de societate ad tale lucrum, & tradit Bart. in *l. 1. §. hoc interdicto. ff. de itinere actusque privat. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. part. 5. sub n.*



# SOCIETATE CAP. XIV.

139

sub n. 3. & n. 10. Dec. in conf. 21. n. 5. lib. 1. Menoch. conf. 122. n. 4. lib. 2. & in conf. 552. lib. 6. & est tex. in l. cum duob. in fin. & in l. si fratres. in princ. ff. pro soc. & ista est communis opinio, ut post multos, quos citat, tradit Ioseph. Lud. concl. 53. vers. natura autem. n. 16.

Si pactis antenuptialibus bonorum communio excludatur, manente societate quæstus & damni, ut sæpe fit, quæsitum fuit an quæstus nomine veniant hæreditates, legata, donationes &c. & responsum est non venire, per. l. 8. ff. pro socio. 17. Quod autor hic latius probat: & ita observatur.

## C A P U T XIV.

*Quæsitæ à sociis an statim inter eos sint communia, seu veniant communicanda?*

### S U M M A R I A.

- 1 Communio in societate requiritur.
- 2 Alienata si sit res à socio quæsitæ, non effecta communis alteri socio, non datur actio contra tertium, etiam si alienatio sit societati damnosa.
- 3 Communis si res sit effecta, à socio non poterit alienari, nisi pro ejus parte.
- 4 Res quæsitæ ab uno ex sociis omnium bonorum communium nomine, statim sit communis, & quoad dominium, & quoad possessionem.
- 5 Res quæsitæ ab uno ex sociis omnium bonorum non efficitur statim communis, sed venit communicanda, si sit quæsitæ proprio nomine.
- 6 Alia est opinio, quod efficitur communis, & videtur verior.
- 7 Dominium transfertur inter socios, quia titulus universalis accedit personæ.
- 8 Dominium communicatur inter socios, propter aequalitatem servandam.
- 9 Socius præsumitur tenere & possidere bona etiam nomine alterius socii, tanquam ex clausula constituti. & n. 10.
- 10 Constituti virtus se extendit ad bona futura, apposti in contractu societatis, quia in eo veniunt bona futura.
- 11 Fisiones duæ non possunt concurrere in eadem causa, & eodem tempore. Fallit, quando una est alterius consecutiva.
- 12 Actiones inter socios communes non efficiuntur, sed adinvicem sunt præstandæ. Argumentum sumptum ab actionibus ad res non procedit.

S 2

14 Acti-



- 14 *Actiones ab uno ex sociis quaruntur socio absenti.*  
Intellectus l. 3. ff. pro soc.
- 15 *Intellectus l. si ita stipulatus. §. Chryfognus. ff. de verb. oblig.*  
*Persona extrinseca in contractu comprehensa non dicitur.*  
*Fallit, si persona extranea non reddat contractum inutilem.*
- 16 *Intellectus l. si socius. ff. si cert. petat.*
- 17 *Acquirens debet habere animum acquirendi in communi, ad hoc ut res communis efficiatur.*
- 18 *Constitutum quo ad futura operatur solummodo, si acquirens eo animo acquirat res, ut cadant sub constituto.*  
*In querendis potest quis alteri præjudicare, cui querendum erat.*
- 19 *Socius altero socio invito societatis naturam mutare non potest.*
- 20 *Socius ut socio acquirat, opus non est, quod habeat expressam intentionem ei acquirendi.*
- 21 *Intentio acquirendi alteri socio in socio acquirente semper adesse præsumitur, & voluntas mutata non censetur.*
- 22 *Intellectus l. si actiones. §. quod si quid possit. ff. pro socio.*
- 23 *Intellectus l. fin. C. de acquir. posses.*
- 24 *Intellectus l. si quis societatem. ff. pro soc.*
- 25 *Res proprio nomine quæ sita communicari debet, sive sit emptæ cum propria, sive cum communi pecunia in societate omnium bonorum, & non est agendum de pecuniarum restitutione.*
- 26 *Acquisitio si sit facta proprio nomine, & alter socius taceat, sibi præjudicat.*
- 27 *Acquisitio à socio omnium bonorum facta, in dubio præsumitur facta communi nomine, quia socius tenetur acquirere in communi.*
- 28 *Quod teneatur in communi ponere, & non in communi acquirere, tenent aliqui, sed male.*
- 29 *Dominio non translato in socium acquirentem, quod in alium socium translatum fuerit, in societate particulari dici non potest.*
- 30 *Actio ab uno ex sociis alteri socio non quaritur, nisi facta cessione.*  
*Alteri stipulari nemo potest, procedit regula etiam in societate.*
- 31 *Etiam juris canonici dispositione inspecta.*
- 32 *Denunciatio Evangelica etiam pro ea non datur.*
- 33 *Actio quaritur socio sine cessione stante juramento.*
- 34 *Actio ex Notarii stipulatione quaritur sine cessione, n. 37. 38. & 39.*
- 35 *Ratificatio absentis non requiritur, maxime inter socios, & n. 36.*
- 40 *Possessio & dominium absenti socio non quaruntur, nisi ratificatione secuta.*
- 41 *Contraria opinione probatur, quod non requiratur ratificatio, n. 42. 43. 44. 45. 46. & 47.*



- 43 *Contractus claudicare non debent.*  
 44 *Mandatum socius à socio habere dicitur.*  
 45 *Mandatum inter socios dicitur provenire à societatis natura, non solum ad acquirendum, sed etiam ad obligandum.*  
 46 *Ratificatione non est opus, ubi quis pro alio utilia facit.*  
 48 *Constituti virtus etiam Notario stipulante non operatur, non secuta ratificatione absentis, etiam in acquisitione facta communi nomine.*  
 49 *Contraria est opinio, ratificatione opus non esse.*  
 50 *Ista probatur, cum adest iuramentum, & cum adest duplex stipulatio, nempe socii, & Notarii, & n. 51.*  
 52 *Ratificatio fit verbis & factis remissive.*  
 53 *Ratificatio emptionis fit à socio, si pretium pro sua parte solvat.*  
 54 *Si fructus ex re empti percipiat.*  
 55 *Si rationes de re empti sibi reddi postulet.*  
 56 *Si rem emptam in libro suarum rationum describat.*  
 57 *Si scivit rem emptam suo nomine, & tacuit.*  
 58 *Scientia non praesumitur, nisi probetur.*  
 59 *Scientia facile praesumi potest inter socios.*  
 60 *Ratificatio fieri debet re integra, antequam alteri sit jus quaesitum.*  
 61 *Ratificatio à socio fieri potest, etiam post mortem socii acquirentis, & fieri potest ab herede ejus, cujus nomine acquisitio facta fuit, & n. 62. & seq.*  
 64 *Tempus attenditur in societate, quo pertinentia ad societatem coepta fuerunt.*  
 65 *Pretii partem socius alteri socio restituere tenetur, si vult partem habere in re empti.*  
*Et erit habenda ratio fructuum perceptorum & interesse pretii non soluti.*  
 66 *Fructus ex re empti percepti, ante pretii restitutionem, in sortem computari debent, secundum unam opinionem.*  
 67 *Et hoc est valde notabile ad acquirendum rem sine pretio.*  
 68 *Opinio ista procedit mandato precedente, & etiam subsequente ratificatione.*  
 69 *Contraria est opinio, fructus in sortem non esse computandos. & num. 70. 71. & 72.*  
 73 *Et hanc tenet auctor in societate.*  
 74 *Res empti proprio nomine in societate particulari communicari non debet, etiam si empti fuit cum pecunia communi.*  
 75 *Etiam si empti fuit cum propriis pecuniis alterius socii.*  
 76 *Et poterit socius agere solummodo, ut pecunia sibi restituatur cum usuris.*  
 77 *Contraria est opinio, quod res empti proprio nomine cum pecunia communi communicari debeat.*  
 78 *Opiniones distinctione concordantur.*



- 79 *Res emptā, si pertineat ad societatem, communicari debet, & n. 80.*  
 81 *Res emptā si non pertineat ad societatem, communicari non debet.*  
 82 *Res in dubio non praesumitur pertinere ad societatem, & socio alleganti, pertinere ad societatem, incumbit onus probandi, & potest probari per conjecturas.*  
 83 *Conjectura desumitur à sociorum consuetudine, si erant soliti emptā omnia communicare.*  
 84 *Conjectura desumitur à qualitate rei, & personarum.*  
 85 *Res emptā ab omnibus sociis communi nomine statim efficitur communis.*  
 86 *Res emptā ab institore efficitur communis.*  
 87 *Res in dubio praesumitur emptā proprio nomine.*  
 88 *Contrarium probatur coniecturis, & praesumptionibus.*  
 89 *Praesumitur emptā communi, quando pro ea emenda fuerit contracta societas. Quia emendo proprio nomine socius maligne & dolose egisset.*  
 90 *Praesumitur emptā communi nomine, si fuit emptā de pecunia destinata in ejus emptionem.*  
 91 *Pecunia semper dicuntur destinata ad questum, si omnes questus conferri debent.*  
 92 *Praesumitur emptā communi nomine, si ita communi nomine emere soliti erant socii.*  
*Praesumptiones ponuntur, remissive.*  
 93 *Emptā res in dubio censetur cum pecunia emptoris.*  
 94 *Titulum pecuniarum à se possessorum socius ostendere non tenetur.*  
 95 *Emptio quomodo praesumatur facta de pecunia communi, remissive.*

- Q**uia dum agimus de forma societatis seu ad lucrum seu ad questum, admittimus lucra & questus inter socios communia esse debere, quia, ut pluries dictum fuit, societas sine communione esse non potest, ideo videndum est in presenti, an questus à sociis statim inter eos communia efficiantur seu veniant communicanda. Quid sit dicendum de rebus, quae erant sociorum ante contractam societatem, declaravi supra, dum egi de causa materiali, in c. 9. num. 41. modo agam de questis societate durante, an sint statim communia seu veniant communicanda? Et hoc scire utile erit, quia res
- 2 questus si statim communis facta non fuit, si erit alienata & à socio acquirente, actio ex societate proveniens ab altero socio contra rei emptorem exerceri non poterit, quia non datur contra tertium, l. cum cui. c. de act. & obligat. Bald. in l. 1. num. 4. c. si quis alteri vel sibi. & emens erit tutus, & non poterit molestari, licet emptio sit societati damnosa. Bald. in l. si socius. in fin. ff. si cert. pet. & Ias. ibi. n. 1. Alciat. num. 5. & Dec. num. 5. Alex. in consil. 152. num. 6. lib. 7. Anchor. Regien. quest.
- 3 742. 20. lib. 1. Et si erit effecta & communis, à socio acquirente solo non poterit neque



neque alienari, neque pignorari, nisi pro eius parte. Bald. in l. si socius. ff. si cert. pet. Menoch. d. conf. 122. sub n. 78. lib. 2. Et quia prefens investigatio habet aliquantum difficultatis, propter diversos casus, qui evenire solent, & propter diversas Doctorum opiniones, ideo ut clare, & omni penitus difficultate cessante, omnia percipiantur, ponam separatim casus ipsos, qui evenire solent, & quid in quolibet casu dicendum & terminandum sit, demonstrabo.

Primus casus erit in societate omnium bonorum, quando unus ex sociis aliquid acquirit expresso nomine omnium sociorum, & hoc casu res statim efficitur communis, & quoad dominium, & quoad possessionem, Castr. conf. 349. vers. 2. lib. 1. Alex. in conf. 134. n. 1. lib. 5. Tiraq. in tract. de iure constit. part. 2. ampliat. 32. Couar. lib. 3. var. resol. cap. 19. sub num. 1. Et quando communi nomine acquisitio facta dicatur, declarat Menoch. confil. 122. sub num. 12. lib. 2. Bursat. confil. 118. in princ. lib. 1. Ioseph. Lud. conclus. 53. num. 80. vers. Hinc sexto infertur.

Secundus casus erit & similiter in societate omnium bonorum, quando unus ex sociis aliquid acquirit suo nomine proprio, & nulla de ceteris sociis mentione facta, & hoc casu dicendum videtur, rem non communicari statim, sed quod veniat communicanda, & quod acquisitio à socio proprio nomine facta sibi patrocinari non debeat, Odofr. Alber. Bald. & Fulgos. in l. 1. §. 1. ff. pro soc. Bald. in l. si socius ff. si cert. pet. & in l. si patruus. sub num. 1. C. com. utr. Iud. & in confil. 262. lib. 4. & in l. 1. C. si quis alteri vel sibi. & in l. si ut proponis. in fin. Cod. de rei vend. & in l. si fratres. in lect. antiq. ff. pro soc. & in l. cum oportet. colum. 4. Cod. de bonis qua lib. & in l. fin. §. quatuor. ff. de leg. 2. & Alex. Ias. & Dec. & ceteri in d. l. si socius. ff. si cert. pet. Anchaz. in conf. 138. Angel. conf. 271. Fulgos. conf. 209. col. penult. Alex. conf. 49. num. 11. lib. 1. & conf. 78. num. 2. & conf. 152. num. 6. lib. 7. Tiraq. in consuet. Picto. §. 31. num. 17. Port. Imol. conf. 68. num. 21. Couar. c. 19. sub num. 1. lib. 3. var. resol.

In contrarium, quod statim & fuerit effecta communis, & quoad dominium, & quoad possessionem, videtur tenere gl. in l. si patruus in ver. oportet C. com. utriusque judic. Lupus in rub. de donat. inter vir. & uxor. §. 66. num. 24. Chassan. in consuet. Burgun. rub. 4. §. 2. n. 6. vers. sunt ergo. Dida à Sigur. in tract. de bonis lucrat. const. matr. num. 44. Gomef. lib. 2. resolut. jur. c. 5. nu. 3. Menoch. conf. 656. lib. 7. Alciat. conf. 359. ad fin. Socin. conf. 269. col. 4. vers. nec pramissis. lib. 2. Et videtur dicendum, quod ista sit opinio sustentabilis contra communem ac etiam verior. Nam si in societate omnium bonorum absque traditione aliqua ideo dominium transfertur, & inter socios communicatur, quia titulus & universalis accedit personę, ut considerat Ias. in d. l. si socius. sub num. 1. ff. si cert. pet. utique erit dicendum, quod etiam societate durante quesita statim communia efficiantur, quia ratio ista militat etiam in rebus postea quesitis, ut probatur in l. si adopta vero. ff. de precar. & in auth. ingreſsi. & in l. fin. C. de sacrosanct. eccl. in c. in presentia. de probat. Similiter si attendenda.



- 8 tendamus t̄ ad aliam rationem, quæ est, quod bona in societate efficiantur communia, propter æqualitatem timendam, ut tradit Dec. in d. l. si socius. nulli dubium est, quin ista æqualitas sit servanda; & in principio, & in medio, & in fine societatis, ne eadem res diverso jure censeatur.
- 9 Et si ideo bona à principio t̄ societatis communia efficiuntur, quia quilibet socius præsumitur tenere & possidere bona etiam nomine socii tanquam ex clausula constituti, ut per Bald. in l. 1. ff. pro soc. & dixi supra. c. 9. num. 47. dici debet,
- 10 quod t̄ ista ratio militet etiam in rebus quæ sitis, durante societate, quia contractus societatis non est momentaneus, ut in eo solummodo comprehendantur res, quæ sociorum sunt tempore contractus, sed ejus virtus durat, & suos operatur effectus in communione facienda, donec & quousque socii in eodem consensu perseverant. Et virtus constituti similiter t̄ se extendit ad bona futura secundum communem opin. & receptam in practica, ut testatur Tiraq. in tract. de jur. const. part. 2. limit. 32. n. 12. Nec obstat, si dicatur, quod virtus constituti tunc comprehendit futura, quando expresse id dictum fuit, & non alias, ut per Rolan. in conf. 79. n. 46. lib. 1. & per Cephal. præceptorem meum, qui testatur de magis cominuni, in conf. 147. num. 8. lib. 1. Quia respondetur, quod ea est natura societatis, ut dixi, ut comprehendat etiam futura, & clausula constituti, quando adjicitur contractui comprehendenti futura bona, tunc etiam ab ipsa constituti virtute futura bona, absque alia expressione comprehenduntur, ut per Tiraq. post alios, quos citat in d. ampliat. 32. n. 19. 20. 21.
- 12 Similiter non obstat, si t̄ dicatur esse non posse, quod duæ fictiones dentur in eodem actu, eodem tempore. l. 1. C. de dotis promiss. & quod duæ fictiones darentur, si constitutum intelligeretur inesse in societate, & etiam futura bona comprehenderet, ut considerat Couar. d. c. 19. sub n. 1. & Tiraq. d. ampliat. 32. sub n. 8. in fin. Quia respondetur, quod socius teneat bona nomine alterius socii non provenit vigore fictionis, sed hoc in veritate provenit à propria natura societatis. d. l. 1. ff. pro soc. Et quod comprehendantur bona futura, similiter provenit non vigore alicujus fictionis, sed quia ea est natura societatis, ut etiam futura comprehendat, quæ vere & non fictæ ab uno ex sociis acquiruntur. Et dato etiam sed non concessio, quod adessent duæ fictiones, tamen id in præsentia fieri posse dicendum est, quia prius fingitur adesse virtutem constituti, & postea ex tali conficta virtute futura comprehenderentur, & esse potest, quod dentur duæ fictiones, quando una est alterius consecutiva, Bart. in l. si is qui pro emptore col. ult. ff. de usucap. Menoch. in tract. de præsumpt. lib. 1. quest. 47. num. 10. Nec obstat,
- 13 quod actiones t̄ inter socios communes non efficiantur, sed adinvicem præstari debeant. l. 3. ff. pro soc. Menoch. d. consil. 122. num. 17. lib. 1. Quia respondetur ab actionibus ad res argumentum non procedere, quia inter eas adest diversa

ra-



ratio. Nam in rebus cadit possessio, sed non cadit in actionibus, ut considerat glos. in d. l. 3. ff. pro soc. reddendo rationem, quare res & non actiones inter socios communicentur, & ipse Menoch. in cons. 656. lib. 7. n. 10. dicit ista formalia verba. Porro acquisita à socio & quovis in loco efficiuntur alteri socio communia, cum negotia communi commodo & damno dicantur pertractata, & ob id obligatio ab uno ex sociis uno in loco transit ad alium socium alio in loco existentem, sicut tradit Bald. in l. certum. n. 8. C. famil. ercis. & in l. cum te. nu. 1. vers. extra opp. C. si cert. per. ex quibus videtur probari, non solum res quesitas communicari, sed etiam actiones absque alia cessione, & dici potest, d. l. 3. ff. pro soc. loqui in actionibus, quæ competeant ante societatem, & non habere locum in actionibus quesitis post contractam societatem.

Uterius non obstat & tex. in l. si ita stipulatus. §. Chrysogenus. ff. de verb. obligatio. 15 ubi habetur, extrinsecam personam in contractibus comprehensam dici non posse. Quia respondetur in contractibus non comprehendere extraneam personam, quæ redderet contractum inutilem, sed bene censeretur posse fuisse comprehensam personam illam, quæ contractum inutilem non redderet, Bald. in l. si patruus. sub num. 5. C. commun. ut. jud. Et respondetur, dominium non communicari cum socio vigore contractus initii cum extraneo, sed dominium acquisitum à socio communicari cum altero vigore societatis. Insuper non obstat & text. in l. si socius. 16 ff. si cert. per. qui loquitur in societate omnium bonorum secundum Menoch. & alios ab eo citatos in d. consil. 122. sub n. 17. quia negatur, quod loquatur in societate omnium bonorum, cum de tali societate in ea nullum verbum habeatur, & est potius dicendum, quod de alia particulari societate loquatur, propter illa verba, propriam pecuniam, quia socii omnium bonorum proprium habere non possunt, cum inter eos omnia sint communia, & ratio dubitandi in illo textu infurgebat ex eo, quia ceteri socii contradicebant, forsitan pretendentes, quod esset conferenda ad utilitatem societatis, & quod non posset mutuari contra societatis utilitatem. Uterius non obstat & si dicatur, quod acquisita proprio nomine 17 dici non possint statim communicata, quia ad hoc, ut statim communicentur, requiritur quod sint acquisita communi nomine, & sint etiam acquisita eo animo & intentione, ut sint communia, ita ex Mudeo. in l. 1. §. 1. sub nu. 2. ff. pro soc. tradit Menoch. d. consil. 122. num. 12. lib. 2. Et de constituto, quod, licet & extendatur ad futura, tamen id verum sit & procedat, quando ille, qui con- 18 stituit, acquisivit postea bona eo animo & intentione, ut sint supposita constituto, secus si acquisivit eo animo, ut non sint supposita, tradit Bald. in rub. C. de contrab. empt. quæst. 21. per text. in l. actione. §. quid si quis post. ff. pro soc. ubi disponitur, quod si socius acquisivit facta renunciatione tibi acquirit, & per text. in l. ult. C. de acquir. poss. ubi habetur, quod in querendis potest quis ei prejudicare, cui

T

cui



- 19 cui acquirere debet. Nam respondetur, socium ¶ non posse alteri socio invito mutare naturam societatis: *l. actione §. diximus. ff. pro soc.* & dolosa acquisitio ab uno ex sociis facta, ut supra dixi, sibi prodesse non debet, & quia de societatis natura est, omnia debere esse communia, ideo dici non posse, socium eo animo acquirere posse, ut non acquirat societati, sed dici debere eum, siue velit siue nolit, societati quærere, ejus natura attenta.
- 20 Et dico opus non esse, quod ¶ socius in acquirendo habeat expressam intentionem acquirendi in communi pro ceteris sociis, quia si hoc verum esset, hereditas, quæ uni socio obvenit, cum ei obveniat, non præcedente animo acquirendi, non esset communicanda. Sed quia communicari debet, ut dixi supra *cap. 12.* sequitur in actu acquisitionis talem intentionem habere non esse necessarium, *argum. §. pavorum. Instit. de rerum. divis.*
- 21 Et etiam si talis intentio ¶ esset necessaria, dicendum est, ea semper in socio reperiri, quia hac intentione contraxit à principio, & mutatio voluntatis non præsumitur *c. majores. de baptis. l. cum tacitum. ff. de probat.* & mutari non potest. Et de constituto. explosa Bald. opinio, statim operetur suas vires, facta acquisitione, & non possit per constituentem præjudicari constitutario tradit post alios, quos
- 22 citat, Tiraquell. *d. ampliat. 32. num. 14.* Et non obstat ¶ textus à Bald. allegatus in *d. l. actione. §. quod si quid post. ff. pro soc.* quia ibi ideo acquisita ab uno socio alteri non communicantur, quoniam erat legitime dissoluta societas. Si enim non fuisset legitime deducta, sed callide, ut renunciens sibi soli aliquid acquireret, nihilominus communicare teneretur, ut est text. expressus in *§. manet. Instit. de societ.*
- 23 Similiter non obstat ¶ textus ab eodem Baldo allegatus in *l. fin. Cod. de acquir. poss.* quia loquitur in non acquisitis, nempe quando non fuit acquisitum à Procuratore, seu colono: tunc enim dicitur domino præjudicari, & nos agimus de acquisitis, an statim efficiantur communia. Et si ageremus de non acquisitis, jam dixi vigore societatis, quicquid sit in Procuratore & colono, non posse socium sibi, aut extraneo, & non societati acquirere. Ad dictum textum alio modo etiam respondetur ex intentione Salic. & Alex. Tiraq. *d. ampliat. 32. n. 16.*
- 24 Ultimo loco non obstat ¶ text. in *l. si quis societatem. ff. pro soc.* cujus verba sunt: Si quis societatem contraxerit, quod emit, ipsius sit, non commune, sed societatis judicio cogitur communicare. quia dici potest, quod non loquatur de societate omnium bonorum, vel verius dici potest ejus sensum esse, quod res empta ab uno ex sociis ratione emptionis solummodo non efficiatur communis, quia persona extrinseca non comprehenditur in contractu, sed efficiatur communis judicio societatis. Quia quemadmodum contractus emptionis operatur, ut dominium trans-



transferatur in socium ementem, ita ex virtute contractus societatis jam initæ  
 caufatur dominii communicatio inter socios, & sic bene procedit, quod non  
 ex emptione, sed ex societate bona communicentur. Retenta tamen prima  
 & opinione, à qua in consulendo & judicando recedi non debet, quia commu- 25  
 nis est, dico, & hoc procedit etiam in primo casu supraposito, quod nulla ra-  
 tio habeatur, an res fuerit empta de propria, sive de communi pecunia. Nam  
 quemadmodum in primo casu, quando emitur communi nomine, statim effi-  
 citur communis, & non est agendum de restitutione pecuniæ, quia ea etiam  
 erat communicanda, ita in secundo casu, quando emitur proprio nomine abs-  
 que ulla pecuniarum restitutione, communicari debet. Ceph. *conf.* 247. n. 9.  
 lib. 2. Et si pecuniarum restitutio non est facienda in hac societate omnium  
 bonorum, superfluum quærere, & investigare, an pecunia, cum qua fuit facta  
 acquisitio, esset socii acquirentis secundum communem, & si hoc investigan-  
 dum esset, cum in particulari aliquid sociis retinere non liceat, dicerem in dubio  
 præsumi esse communem, ut per Crauet. *conf.* 159. num. 2. lib. 1. Dico insu- 26  
 per t quatenus fuit firmatum, secundum communem opinionem, acquisita no-  
 mine proprio socium debere communicare, hoc verum esse, nisi alter socius  
 sciat acquisitionem sic proprio nomine fuisse factam, & taceat, & non contra-  
 dicat, quia ex tali taciturnitate sibi præjudicat; cum permittat fieri actus dissoc-  
 iativos, Crauet. *conf.* 26. num. 9. & *conf.* 123. nu. 7. lib. 1. Tertius erit casus,  
 etiam t in eadem societate bonorum omnium, quando sumus in dubio, & non 27  
 constat, an socius communi vel proprio nomine acquisiverit. Et hoc casu ac-  
 quisitionem communi nomine factam censerì debere dicendum est ea ratione,  
 quia socius tenetur acquirere in communi, & si præsumeretur acquisivisse nomine  
 proprio, dolus præsumeretur, & doli præsumptio semper est excludenda. l. me-  
 rito. ff. pro soc. l. quoties. §. qui dolo. ff. de probat. c. fin. de præsumpt. & ita tenet Bald. in  
 consil. 61. num. 3. lib. 2. & Crauet. d. consil. 159. sub num. 2. lib. 2. Neque huic opi-  
 nioni repugnat t consideratio Gabriel. Mudæi relata à Menoch. d. consil. 122. 28  
 sub num. 20. quod socius teneatur in communi ponere, & non in communi  
 acquirere. Quia respondetur teneri in communi acquirere, cum videamus, si  
 proprio nomine acquirat, callide & dolose facere dicatur, ut supra proxime dixi.  
 Nam dolose & callide facere non diceretur, si nomine societatis acquirere non  
 teneretur, & non diceretur facere actus dissociativos, & nature societatis, & so-  
 ciorum intentioni contrarios, prout facere dicitur, ut per Crauet. d. *conf.* 26. n.  
 9. & d. *conf.* 123. n. 7. lib. 1.

Quartus erit casus t non in societate omnium bonorum, sed in societate ge- 29  
 nerali ad quæstum seu in ceteris societatibus particularib. an communi no-  
 mine quæsitæ statim cum ceteris sociis communia efficiantur? Dug sunt con-  
 stituen-



- stimendę inspectiones. Prima erit, quando ab uno ex sociis res fuit quesita, puta empta communi nomine, sed adhuc ei non fuit tradita possessio. Secunda erit, quando ab uno empta fuit communi nomine, & ei data fuit possessio. In prima inspectione dicendum erit, rem emptam communi nomine communem fuisse effectam dici non posse, quia re non tradita tantum emptori competit actio ex empto, & in eum dominium non transfertur. §. traditionib. *Instit. de rerum divis.* §. cum autem, ibi, quia sane qui nondum rem emptori tradit, adhuc ipse dominus est. *Instit. de empt. & vend.* Nam si non fuit translatum dominium in socium ementem, quod in alterum socium fuerit translatum, & fuerit inter eos communicatum, dici non potest; quia in alium nemo plus juris transferre potest, quam ipse habeat, l. nemo plus. ff. de reg. jur. Neque etiam dici potest, actionem competentem socio ementi competere etiam alteri socio, cujus nomine etiam emptio facta fuit, quia ex contractu & communi nomine gesto ab uno ex sociis, ceteris actio non queritur, sed cessione opus est. l. 3. & l. si quis societatem. ff. pro soc. & regula, quod alteri stipulari nemo possit, procedat etiam inter socios, Alex. in l. 2. §. ex his. n. 16. ff. de verb. obl. per text. in l. proprium. ff. com. prad. & de hac regula dicam infra latius suo loco. Et procedit regula ista & etiam juris canonici dispositione inspecta. Innoc. in c. cum contingat. de iurejur. Rimin. conf. 277. n. 8. & conf. 523. Gabriel qui alios refert. tit. de verb. obl. concl. 1. sub n. 67. Rimin. jun. conf. 521. nu. 34. lib. 5. ea ratione, quia nisi expresse cautum reperiatur, non est inducenda differentia inter jus civile & jus canonicum, c. 1. & c. 2. de oper. nou. nunc. & quia etiam de iure canonico non auditur, nisi ille, cui interest, c. cum inter. de elect. & c. non solet. 2. q. 7. Et hac ratione attenta & non competere etiam denunciationem Evangelicam, tenuit Bart. in extravag. ad reprimendum. in ver. denunciationem. col. 1. in fin. & Imol. in l. stipulatio ista. §. alteri col. 3. ff. de verb. oblig. sed de hac Bart. & Imol. opinione valde dubitandum est, quia in contrarium ex tali stipulatione competere denunciationem Evangelicam tenent quamplures non modicę auctoritatis relati à Gabr. d. conclus. 1. n. 68.
- 33 Verum licet prædicta & vera sint regulariter, actionem à socio emptore communi nomine ceteris sociis non acquiri, nisi facta cessione, tamen declarantur non procedere, quando in ipsa venditione fuit adhibitum iuramentum, quia tunc ejus vigore actio transfertur sine cessione, ea ratione, quia Deo iuramentum præstitum censetur, c. debitorum. de iurejur. & quia Deus ubique præsens est, dicitur supplere præsentiam partis absentis, & dicitur recipere promissionem vice partis. l. properandum. §. si autem reus. ibi. Dei præsentia. C. de iud. & plures hanc opinionem tenentes citat Gabr. d. conclus. 1. n. 69. & quod procedat etiam de iure civili, dicit sub n. 71. & ita tenet Rolan. in conf. 119. n. 33. lib. 2. & eam dicit communem Seraf. in tract. de privil. jur. privil. 25. nu. 3. & Bursat. conf. 119. num. 5. & 6.



& 6. lib. 1. & alios multos tenentes hanc opinionem refert Tessa. *decis.* 70. *sub*  
*n. 8. vers. sed contrarium.* Similiter declarantur t non procedere, quando Notarii 34  
 stipulatio interposita fuisset, quia ex ea absenti quæritur actio sine cessio-  
 ne. Gabr. *in d. concl.* 1. *num.* 98. *vers. contrariam.* ubi plures citat testantes  
 hanc esse communem & magis comunem opinionem Bursat. *d. conf.* 118. *num.* 6.  
*lib.* 1. Rol. *d. conf.* 19. *num.* 17. *lib.* 1. Osach. *decis.* 33. Crauet. *conf.* 815. *lib.* 5. Clar. §.  
*donatio. q.* 13. Thob. *conf.* 56. *n.* 16. Borgn. *decis.* 42. *nu.* 15. *part.* 1. Et quamvis  
 Tessa. *d. decis.* 70. *n.* 4. *vers. si sunt.* asserat, contrariam opinionem sibi videri ve-  
 riorem & communior, tamen credo ego hanc nostram esse magis commu-  
 nem, ac etiam in practica receptam citra omnem difficultatem. Neque in his  
 duabus t limitationibus dicendum est acquiri absenti actionem sine cessione, ac- 35  
 cedente ejus ratificatione, & non alias, & ante ratificationem posse revocari  
 quicquid actum fuit, ut per Seraf. *d. tract. de privil. jur. privil.* 25. *n.* 3. & per Tes-  
 saur. *d. decis.* 70. *n.* 5. quia quod absque alia ratificatione irrevocabiliter sit quæ-  
 sita actio absenti, vigore juramenti dicendum est, ex eo, quia venditor jurans  
 non potest venire contra juramentum, & juramentum etiam actum revocabi-  
 lem facit irrevocabilem, si sit promissorium, ut concordando opiniones tradit  
 Tessa. *d. decis.* 76. *num.* 5. & ita tenet Bursat. *d. conf.* 118. *n.* 6. *lib.* 1. vbi testa-  
 tur de magis communi opinione. Et adeo irrevocabiliter transit vigore jura-  
 menti actio t in absentem, ut nec etiam ab ipso absente ei renunciari possit, 36  
 quando ejus renunciatio tenderet in præjudicium aliorum, ut declarat Bursat.  
*d. conf.* 118. *num.* 3. & *seq. lib.* 1. Et quod ei renunciari non possit à socio ab-  
 sente, eo magis dicendum est, quia jam in contractu societatis consensit de ac-  
 quirendo in communi, & ejus consensum revocare non potest. *l. actione. §. dixi-*  
*mus. ff. pro soc.* Quod similiter sit t socio absenti quæsitæ irrevocabiliter, ex sti- 37  
 pulatione Notarii, absque ratificatione, dicendum est, quia tutores tenentes, ex  
 stipulatione Notarii acquiri actionem absenti, & testantes hanc esse magis com-  
 nem & in practica receptam opinionem loquuntur præsupposito, nullam extare  
 ratificationem, ut videre licet, & tradit Rolan. *d. conf.* 19. *sub man.* 28. *vers. non*  
*obstat.* & ita affirmat Bursat. *d. conf.* 118. *num.* 5. & idem Rolan. *conf.* 4. *num.* 1. *lib.* 1.  
 Et sine dubio ista opinio t in præsentem caret omni penitus difficultate, quia 38  
 si venditio fuit facta socio præsentem, ab ea recedere venditori non erit licitum,  
 & si actio transivit in socium absentem, cujus nomine etiam emptio facta fuit,  
 neque ei licitum erit eam non acceptare, contra ejus consensum jam præstitum  
 in societate contracta. *d. l. actione. §. diximus. ff. pro soc.* Et non poterit juri t & 39  
 actioni sibi quæsitæ ex dicta emptione renunciare, non solum respectu socii sed  
 etiam respectu creditorum, ut per Bursat. *d. conf.* 118. *n.* 10. *lib.* 1. In secunda  
 inspectione, agendo non de actione, sed de ipsa re emptæ, cujus etiam posses-



- fio tradita fuit socio emptori, dicendum videtur, esse necessariam ratificationem
- 40 socii absentis, ad hoc ut ei queratur & possessio & dominium, juxta text. in l. si ego. ff. de neg. gest. & in l. fundus. ff. de contrah. empt. ita tenet Bald. in l. si parrus sub n. 3. C. com. nrr. jud. & Bart. ibid. sub n. 4. & in l. Titium & Mavium. §. altero. sub num. 2. ff. de admin. tut. Collegium Patavinum inter consilia Zabarel. conf. 27. Alex. conf. 134. num. 3. lib. 5. Menoch. conf. 122. sub num. 20. lib. 2. Put. decis. 72. lib. 2. secundum
- 41 librum meum manuscriptum. Sed mihi dicendum & videtur, rem emptam à socio, & ei traditam, statim communicari cum cæteris sociis, quorum nomine emptam fuit, & non esse necessariam ratificationem, & ad ita tenendum moveor per tex. in l. cum duob. in princ. ff. pro soc. ubi probatur mandanti licere emere fundum pro se, non obstante mandato alteri facto de emendo, in communi, sed non licere uni socio emere fundum pro se, super quo emendo in communi fuerat contracta societas, & si ematur dividi debere cum altero socio, & est ratio diversitatis inter mandatum & societatem, quia in mandato licet pœnitere sed non licet in societate, ut ibi Bart. tradit in summa. Si igitur res efficitur communis, quia non licet pœnitere, ergo non est opus ratificatione, cum à consensu jam præstito in societate recedere non liceat, & est tex. in l. si fratres. §. si quis societatem. ff. eod. Etiam ut & dictam opinionem teneam, moveor ea ratione, quia si socius unus solus peregrinetur & naviget in longinquis partibus, nihilominus alteri socio absentia non obstante acquirit. l. cum duob. §. quidam sagariam. ff. pro soc. Menoch. conf. 656. lib. 7. & si necessaria esset ratificatio, proculdubio ei non acquireret, quia ab ignorante fieri non potest, Paris. conf. 42. n. 97. lib. 1. Et si in omnibus contractibus & dici solet, eos claudicare non debere. l. litigatores. §. penul. ff. de arbitr. & eos esse post fact. necessitatis, licet à principio sint voluntatis. l. sicut. C. de act. & oblig. dici etiam debet, quod contracta societate generali ad quæstum sive ad talem quæstum, & emptis rebus ad quæstum pertinentibus, statim communes esse debent, absque alia ratificatione, quia si deberet expectari ratificatio, interim contractus penderet, & claudicaret, & esset in potestate socii, non ratificando recedere à contractu & ejus obligatione. Cum etiam dici soleat, in rebus & societatis socium à socio habere mandatum gl. in l. nemo. ff. pro soc. & in l. de pupillo. §. si plurium. ff. de nou. oper. nunciat. Alex. in l. servi electione. §. Labeo. n. 3. ff. de leg. 1. Dec. conf. 566. n. 1. lib. 2. Ceph. conf. 768. n. 25. lib. 5. Joseph. Lud. concl. 53. ver. socii. n. 47. Dec. conf. 60. nu. 4. lib. 2. dici etiam debet de ratificatione non esse querendum, quia ea non est necessaria præcedente mandato, d. l. si ego. ff. de neg. gest. d. l. fundus. ff. de contrah. empt. & l. si. C. ad Macedon. Et si negetur & socium à socio habere mandatum, respondetur, etsi vere socius non dicatur à socio habere expressum mandatum, de quo habetur toto tit. ff. & C. mandat. tamen habet auctoritatem emendi pertinentia ad societatem, vigore ipsius societatis inite ad quæstum,
- in



in commune quærendum, & hoc modo etiam dicitur habere tacitum mandatum  
*d. l. cum duob. in princ. & l. si unus. §. si unus. ff. pro soc. Crauet. consil. 129. lib. 1. Barte-  
 conf. 558. num. 13. & seq. lib. 2. conf. Crim. Surd. dec. 213. num. 2. ubi dicit habere man-  
 datum ad obligandum etiam bona. Ex eo etiam, quia si socius t̄ emat communi 46  
 nomine pertinentia ad quæstum, dicitur utilia facere *l. coire. ff. pro soc.* tenendum  
 est, non esse necessariam ratificationem, quia in omni negotio, si quis pro  
 alio utilia facit, ejus ratificatio, ad hoc ut detur actio negotiorum gestorū,  
 non est necessaria, id omnium Doctorum consensu firmari dicit Gabr. *conf. 5.  
 n. 39. lib. 1. Rot. Genuen. decis. 14. n. 68.* Et hanc opinionem t̄ his motus 47  
 fundamentis veriore esse puto & esse sequendam. Et dico non obstare con-  
 traria, quæ ex adverso allegantur, quia aut procedunt inter non socios, &  
 non præcedente aliquo contractu, ex quo resulter auctoritas, & facultas emen-  
 di communi nomine. Aut procedunt inter socios in rebus non comprehensis  
 in ipsa societate. Sed dato & non concessio t̄ necessariam esse ratificationem, 48  
 quæro, an necessaria sit, quando socius acquisivit communi nomine interven-  
 niente stipulatione Notarii, juramento, & clausula constituti, & an ante rati-  
 ficationem socius acquirens possit de ea disponere in præjudicium alterius socii,  
 ita ut à socio acquisitio amplius ratificari non possit? Doctores in hoc diversa  
 dicunt. Aliqui tenent, virtute clausulæ constituti appositæ à Notario non  
 transferri possessionem & dominium in socium absentem, cujus nomine etiam  
 emptio facta fuit, nisi secuta ejus ratificatione. Socin. in *l. 1. §. jusserim. in fin. ff.  
 de acq. poss. Ruin. conf. 121. in fin. & conf. 180. col. 3. in fin. lib. 1. Dec. in l. con-  
 tractus. col. 5. vers. & ampliatur. ff. de reg. jur. Rol. in conf. 4. n. 10. lib. 1. & mul-  
 tos hanc opinionem tenentes refert & sequitur Tessaur. d. decis. 70. n. 7. Alii sunt  
 Doctores t̄ tenentes contrariam opinionem, virtute clausulæ præfatæ, à Nota- 49  
 rio appositæ, favore absentis ei possessionem & dominium acquiri. Socin. in *conf.  
 90. lib. 3. Ruin. conf. 172. col. 4. lib. 3. Socin. jun. conf. 67. lib. 3. Moderniores  
 Parisiens. conf. 60. n. 13. Decian. conf. 1. n. 19. & seq. lib. 3. Joseph. Lud. decis. Pe-  
 rus. 29. n. 13. & 18. part. 1. Borgn. decis. 42. nu. 18. & 29. part. 1. Rol. con. 19. n.  
 23. lib. 1. Bursat. conf. 118. lib. 1. Et hanc opinionem t̄ puto ego esse veriore, & 50  
 omnino esse sequendam in casu nostro, si cum clausula constituti adsit etiam jura-  
 mentum, cujus virtute revocabilia efficiuntur irrevocabilia, Borgn. *dec. 42. n. 6. &  
 absens pro præsentem habetur Rol. d. conf. 19. n. 83. & Bursat. d. conf. 118. n. 6. & etiam  
 adsit duplex stipulatio, nempe stipulatio facta à socio emente, & stipulatio facta à  
 Notario. Albc. in conf. 36. post Bart. in d. l. si ego. ff. de neg. gest. Tessaur. d. decis. 70. n. 13.  
 Et jus socio acquisitum t̄ dictis duabus personis, nempe socio emptore, & Nota- 51  
 rio stipulante, quod ab ipso emptore ante ratificationem socii absentis tolli non  
 possit, tradit Tessaur. d. decis. 70. n. 14. ubi dicit Notarium hoc facere non posse  
 etiam****



- etiam cum consensu alterius personæ, quæ cum eo stipulata fuit post, Affl. super  
*constit. regn. c. Bainulus. nu. 43.* Et hoc nullam habet difficultatem inter socios, quia  
 statim re communi effecta per Notarii stipulationem & constitutum amplius in  
 præjudicium alterius socii, & sine ejus consensu alienari non potest. Bald. in l. si  
 socius. ff. si. cert. petat. Et casu, quo ratificatio t sit necessaria, eam factam fuisse  
 52 apparebit non solum verbis, sed etiam factis, l. Paulus ff. rem ratam haberi. Quæ  
 verba inducant ratificationem facile est percipere. De factis aliqua dicam. Exem-  
 pli gratia & plura alia videri poterunt per Maschar. d. concl. 1255. per Rol. conf. 4.  
 lib. 2. & conf. 60. lib. 4. & per Bursat. conf. 118. & conf. seq. lib. 1. & per Menoch.  
 53 in tract. de recup. possess. rem. 15. nu. 120. Socius facto ratificasse dicitur t emptio-  
 nem ab altero socio factam communi nomine, si pretium pro sui parte debitum  
 solvat. l. Iulianus. §. ult. & l. seq. ff. ad. Maced. l. cum fidem. C. de non numer. pecun.  
 54 Et dicitur ratificasse, si t fructus ex re emptæ percipit. Socin. conf. 18. n. 3. lib. 3.  
 Tiraq. de jur. constit. part. 3. limit. 30. n. 11. & seq. & n. 21. Menoch. in tract. de præ-  
 sumpt. lib. 2. præf. 39. n. 6. & in tract. de recuper. possess. rem. 15. n. 120. Bursat. d. conf.  
 55 118. num. 16. lib. 1. et si rationes de re emptæ t sibi reddi petat. Dec. post Castr.  
 56 quem allegat in l. semper qui non prohibet. nu. 8. ff. de reg. jur. et si in libro suarum t  
 rationum dictam rem emptam describat Menoch. conf. 79. n. 16. lib. 1. & d. præf.  
 57 39. num. 7. lib. 2. Etiam si solum t scivit rem fuisse emptam suo nomine, & ta-  
 cuit, ratificasse dicitur, Ruin. conf. 174. col. 3. vers. sed ex alio. lib. 1. Dec. conf. 58.  
 col. 2. lib. 1. Paris. conf. 89. col. pen. lib. 3. Cephal. conf. 33. n. 19. lib. 1. Rol. conf. 19.  
 n. 36. lib. 1. & conf. 4. n. 29. lib. 2. Menoch. conf. 189. nu. 10. lib. 2. & conf. 229. n. 26.  
 lib. 3. & in d. præf. 39. in fin. lib. 2. Bursat. d. conf. 118. n. 11. & d. conf. 119. n. 1. lib. 1.  
 58 Et quamvis t scientia non præsumatur, nisi probetur saltem per conjecturas,  
 Bald. conf. 74. & conf. 392. num. 1. lib. 1. & conf. 437. lib. 5. Borgn. decis. 36. part. 1.  
 59 late Maschar. in d. tract. de probat. concl. 1293. eadem facile t præsumi poterit in-  
 ter socios, qui ut plurimum insimul habitant, vel sunt consanguinei, vel insi-  
 mul conversantur, late Maschar. d. concl. 1293. Rolan. d. conf. 19. lib. 1. d. conf. 4.  
 lib. 2. & d. conf. 60. lib. 4. Bursat. d. conf. 118. & d. conf. 119. lib. 1. Cephal. d. conf.  
 33. n. 19. lib. 1. Honded. conf. 35. n. 26. 27. & 28. lib. 1. Sed ad hoc ut facta ra-  
 60 tificatio t valeat, constare etiam debet fuisse factam re integra, id est, ante-  
 quam alteri sit jus quæsitum, quia si facta appareret post jus alteri quæsitum,  
 non retrotraheretur. Alex. conf. 10. col. 2. lib. 1. & conf. 26. lib. 2. & conf. 135. col.  
 2. lib. 6. Ruin. conf. 172. n. 14. lib. 1. Dec. conf. 247. col. 3. lib. 1. Gozad. conf. 14.  
 col. 2. Rolan. d. conf. 19. n. 12. lib. 1. & d. conf. 4. n. 10. & seq. lib. 2. Et re existen-  
 61 te integra, quod non sit t in ea alteri jus quæsitum, poterit ratificari a socio,  
 cujus nomine emptæ fuit etiam post mortem socii emptoris, & poterit mortuo  
 socio, cujus nomine quæsitæ fuerit ratificatio, fieri ab ejus herede. Quod  
 possit



possit ratificari ab herede socii, cuius nomine quaesita fuit, tradit Gabr. *conf.* 80. n. 3. lib. 1. per tex. in l. si sine. §. si procuratori. ff. rem rat. hab. & citat Din. in c. ratum. col. pen. de reg. jur. in 6. Bart. in l. bonorum. colum. 2. ff. rem rat. hab. Dd. in l. ejus qui in provincia. ff. si cert. pet. ubi Alex. num. 7. & Dec. in fin. Ruin. *conf.* 168. col. pen. lib. 1. Et quod possit et ratificatio fieri etiam mortuo acquirente, quicquid dicat Cephal. loquendo de donatione in *conf.* 440. num. 35. lib. 3. tenet similiter in donatione loquendo Tessaur. in d. decis. 70. sub num. 5. & dicit Cephal. opinionem procedere, quando à donatore vivente fuisset revocata donatio, & ista opinio probatur per textum, quem ipse Cephal. allegat in l. bonorum. ff. rem rat. habet. ubi disponitur, quod si quis accipiat possessionem nomine meo, potero ratum habere etiam post ejus mortem, & hujus l. dispositione stante ab hac opinione non est recedendum, & quod iste sit l. 1. intellectus tradit Nat. ad Alex. in *consil.* 24. num. 9. lib. 5.

Et non obstat, si dicatur, morte et societatem dissolvi. l. adeo. ff. pro soc. quia pertinentia ad societatem incepta & non completa transeunt ad heredes. l. heres socii, & ibi Bald. ff. pro soc. *Glos. fin. in l. nemo. ff. eod.* Et in societate attenditur et tempus, in quo pertinentia ad societatem tractari incepta fuerunt. l. nam & Servius. §. si vivo. ff. de neg. gest. gl. in l. verum. §. in heredem. ff. pro soc. quam communiter receptam dicit Osasch. *decis.* 76. sub num. 3. Cum autem socius et cuius nomine res empta fuit, si vult partem in re ipsa habere, teneatur alteri socio emptori restituere partem pecuniarum expensarum, l. 2. & ibi Bart. & Bald. & ceteri. C. pro soc. Alex. in *conf.* 134. lib. 5. & sit habenda ratio melioramentorum, fructuum perceptorum & interesse pretii non soluti, ut per Alex. *conf.* 77. col. fin. lib. 6. & per Rol. in *conf.* 4. in fin. lib. 2. dubitari potest, an fructus et ex re perceptos ante pretii restitutionem in sortem imputare teneatur? Et affirmative tenendum videbatur, esse imputandos, quia si mandato alterius quis rem aliquam emat, & de propria pecunia pretium solvat, & rem retineat tanto tempore, ut fructus percepti sortem adaequant, rem dare erit obligatus, & repetere pretium non poterit, cum de eo fuerit satisfactus ex fructibus perceptis. Bald. in rub. C. de contrahen. empt. *quast.* 15. Ias. in l. non amplius. §. fin. col. 1. de leg. 1. & in l. divorzio. §. ob donationes. colum. ult. ff. sol. matrim. & in l. 2. §. mutui datio. col. ult. ver. decimo quinto fallit. ubi Purpur. num. 120. ff. si cert. pet. Cotta. in memor. ver. Procurator emit. Cremenf. *sing.* 160. Gerard. *sing.* 31. Ferrat. *caus.* 54. qui dicit, hoc et esse valde notabile & cordi tenendum ad acquirendum rem sine pretio. Et quamvis isti Doctores et loquantur in mandato praecedente: tamen idem dicendum videtur in ratificatione secuta, quia mandato aequiparatur. l. si ego. ff. de neg. gest. c. ratihabitionem. de reg. jur. in 6. In contrarium, quod fructus in et sortem non sint computandi, dicendum videtur, quia cum simus inter socios, qui quaestus ac-



- quirere student, & ad hoc societatem contraxisse dicuntur, erit habenda ratio non solum quantitatis expensar, sed etiam interesse, etiam lucri cessantis, & ita fructus non cum sorte sed potius cum interesse erunt compensandi, & hoc videtur probari per tex. in l. si unus. §. si quid unus. ff. pro soc. cujus verba sunt: Si quid unus ex sociis necessario de suo impenderit in commune negotium, iudicio societatis servabit & usuras, si forte mutuatus sub usuris dedit, sed & si suam pecuniam dedit, non sine causa dicitur, quod usuras quoque percipere debet, quas possit habere, si alii mutuum
- 70 dedisset. Et ad hoc etiam t. probandum allegatur text. in l. si vero. §. si mihi mandaveris. ff. mandati. ubi Iuriconsultus inquit, quod si quis mihi mandaverit, ut rem aliquam emam, egoque emerò meo pretio, non tantum quod expensum est consequi posse me, sed etiam usuras, usuras autem non tantum ex mora admittendas, verum etiam Iudicem æstimare debere, si exegit à debitore suo & solvit, cum uberrimas usuras consequeretur: equissimum enim erit, ejus rei rationem haberi, aut si ipse mutuatus est gravibus usuris, solvit, & istum textum ad hoc ibi notat Bald. & sequitur Bald. Afflict. decis. 91. num. 1. Et ita hanc opinionem per istum textum tenet Beccius consil. 113. numero 33. & ex Cotta. d. memorat. Procurator emit. dicit, quod difficile erit dare casum, in quo quis habeat fundum sine pretio, maxime inter Genuenses & Florentinos, qui pecunias in
- 71 arca non recondunt. Et pro hac opinione t. probanda consideratur etiam, dominium rei emptæ non transire in socium, cujus nomine emptæ fuit ante ejus ratificationem, & apte pretii restitutionem, sed permanere penes emptorem, quia ea mente, & ea intentione videtur eam emisit, ut sibi pretium restitueretur, & sic dominium transferatur pretio sibi restituto, & non alias, ex traditis ab Alex. consil. 232. n. 3. lib. 6.
- 72 Si enim dominium t. est penes e mentem ante ratificationem, & pretii restitutionem, per consequens etiam fructus ad ipsum pertinere deberent, & ratione æquitatis, & ratione domini, ad trad. per Dec. consil. 543. colum. ult. libro secundo. Et ita hac ratione motus fructus pertinere ad e mentem tenet Gabr. consil. 80. num. 4. libro primo. & post eum
- 73 Becc. d. consil. 113. num. 33. agendo de sociis, si res emptæ t. statim fuit effecta communis, ut supra tenui, fructus etiam erunt communes, & pecunia pro parte erit restituenda, & poterit socius non solum consequi pretium sed etiam interesse, quod sibi debetur ratione pretii soluti de propria pecunia, ut habetur in d. l. si unus. §. si quid unus. & hoc ex natura societatis. Si vero statim non fuit effecta communis, dico, quod secuta ratificatione, quemadmodum res ipsa debet communicari, ita etiam de fructibus perceptis ratio à socio erit reddenda, & poterit consequi interesse passum, ratione pretii soluti de sua pecunia, quia ita operatur natura societatis, & ubi non adsit societas, transeat cum opinione
- 74 Gabr. & Beccii. Quintus est casus, quando t. res fuit emptæ proprio nomine, &
- no n



non nomine aliorum sociorum, & hoc casu dicendum videtur non effici communem, imo nec etiam communicari debere, & ad communicationem faciendam socium cogi non posse, etiam si fuerit emptio facta cum communibus pecuniis. *Glos. in l. si quis societatem. ff. pro soc. Bart. & Bald. in d. l. si patritus. C. com. urr. Iud. Bart. in l. Titium & Mayium. §. altero. ff. de admin. tut. Bald. in l. si fratres. in princ. vers. sed quid si sunt duo. ff. pro soc. Colleg. Patav. inter consilia Zabarele. conf. 27. Io. de Anania. conf. 65. viso puncto. in 2. dubio. Lud. Bologn. conf. 7. col. pen. in fin. Rimin. sen. conf. 300. n. 92. lib. 2. Corn. conf. 54. n. 2. lib. 1. Ruin. conf. 216. n. 4. lib. 1. Petr. de Ubald. in tract. de duob. fratr. part. 5. n. 3. & ista est communis opinio secundum Menoch. in conf. 121. nu. 32. & n. 78. & in conf. 122. n. 2. in fin. & sub n. 20. lib. 2. & in conf. 419. n. 5. lib. 7. Ioseph. Lud. concl. 53. ver. in societate. n. 60. Et quod ista opinio & vera sit, etiam si emptio fuerit facta de propriis pecuniis alterius loci, tradit Roman. conf. 291. sub n. 6. Menoch. d. conf. 122. n. 40. lib. 2. & in d. conf. 419. sub n. 5. l. 5. Et solum socius ille, cuius & pecunia fuit expensa, poterit agere pro pecunia sua expensa, ut sibi restituatur una cum usuris. Menoch. in conf. 121. n. 78. lib. 2. ubi citat se aptum in conf. 12. n. 20. lib. 1. & in d. conf. 419. sub n. 5. lib. 5. In contrarium, quod res emptæ & ab uno ex sociis nomine proprio cum pecunia communi communicari debeat, tenent Bald. & Salic. in l. pen. C. si quis alteri vel sibi. Bald. in conf. 260. unus videlicet. num. 3. & in conf. 304. Non est novum. in 2. dubio. lib. 1. & in conf. 125. Quidam Ioannes. col. 1. vers. & dicit lex. lib. 5. Angel. conf. 174. filius Ugonis. n. 2. Anchar. in conf. 149. n. 4. & conf. 302. num. 3. Dec. conf. 254. lib. 1. & Socin. conf. 254. lib. 2. Contrariæ istæ opiniones & optima distinctione concordari possunt, quam ponit Petr. de Ubald. in d. tract. de duob. fratr. part. 5. n. 3. Nam dicit ipse esse considerandum, an res emptæ pertineant ad societatem, an vero non pertineant, vel an simus in dubio, an pertineant.*

Primo casu determinat, res emptas & ad societatem pertinentes debere communicari, etiam quod emanant proprio nomine, quia ista est natura societatis ad questum, ut omnia in ea veniant emptæ causa quæstus, per text. in l. coire. ff. pro soc. Et multo magis & hoc verum erit, si res aliqua emptæ fuerit, super qua particularis societas fuerat contracta. *Lactione. §. si in rem certam. ff. pro soc.* Et ita procedit opinio tenentium rem debere communicari, nempe quando res emptæ fuit pertinet ad societatem.

Secundo casu determinat, res non pertinentes ad societatem communicari non debere, per text. in l. cum duobus. §. fin. & in l. si fratres. in princ. ff. pro soc. & in hoc casu procedit communis opinio, siue res ematur de propria pecunia eientis, siue de communi, siue de propria alterius socii.

Tertio casu, quando dubium & est, an res pertineat, vel non pertineat ad societatem, regulariter est dicendum, non pertinere ad societatem, & non debere communi-



- municari; & socio alleganti contrarium incumbere onus probandi, admittit Petr. de Ubald. *d. loco.* ubi tamen declarat posse probari contrarium per conjecturas. Et primam conjecturam ꝑ desumit à consuetudine ipsorum sociorum, nempe si consueti erant omnia empta communicare, quod ex tali consuetudine præsumi debeat res emptas pertinere ad societatem, & per consequens, quod eam communicare teneatur, per tex. in *l. univ. forum. ff. de pign. act.* & per tradi. à Bald. in *l. si patruus. C. com. utr. Ind.* ubi dicit, societatem inter socios contractam censerijuxta ipsorum consuetudinē. Menoch. *consil. 122. nu. 72. lib. 2.* Secundam conjecturam, consuetudine ꝑ cessante, desumit à qualitate rei, & ex qualitate socii, & dicit eas esse considerandas arbitrio boni viri. Et ponit exemplum si patruus vel frater socius omnium, quæ ex quæstu descendunt, emat domum, qua egebat pro sua habitatione, vel fundum prope bona sua, & dicat, quod tales emptiones non præsumerentur factæ causa negociandi, & sic causa quæstus, & ideo non debere communicari, cum quid sint extra societatem, sed si emat mercantias seu fundum in bono foro ad revendendum has res, bonus vir arbitrabitur emissee causa quæstus, & debere communicare. Et ab hac Petri distinctione non est recedendum, quia optime probatur per jura per ipsum allegata, & faciunt tradita à Bald. in *d. l. si patruus. sub n. 5. C. cum. utr. Ind.* & à Guido. Pa. *conf. 20. num. 8.*
- 85 Sextus erit casus quando ꝑ omnes socii simul emerunt, & tunc citra difficultatem res empta statim efficitur communis, Alex. *conf. 134. sub n. 2. lib. 5.* Bursat. *conf. 118. n. 1. lib. 1.*
- 86 Septimus erit casus ꝑ quando emptio facta fuerit ab institore sociorum, & similiter hoc casu statim emptione facta res communis erit. *l. si procurator. ff. de acquir. rerum domin.*
- 87 Octavus erit casus, quando ꝑ non constat, an res fuerit empta communi, seu proprio nomine, cujus nomine empta præsumatur, proprio & non communi nomine regulariter emptam fuisse præsumi debere tenendum est, ut late dixi supra *c. 3. n. 43. cum plurib. seqq.* & tenent Bart. & Bald. in *l. si patruus. C. com. utr.* & in *l. Titium & Mævium. §. altero. ff. de administr. tut.* Alex. in *conf. 132. n. 8.* & *conf. 134. num. 61. lib. 5.* Petr. de Ubald. *d. tract. part. 5. sub n. 3. vers. tertio casu.* Menoch. in *tract. de præsumpt. lib. 3. præf. 46. n. 5.* & in *conf. 122. n. 74. lib. 2.*
- 88 Sed ab ista regula ꝑ receditur, quando extant conjecturæ & præsumptiones, ex quibus dici possit, rem emptam fuisse communi nomine, ut dixi *c. 3. n. 45.*
- 89 Et prima erit conjectura ꝑ quando res empta fuit, pro qua emenda fuit contracta societas, quia alias si non emisset communi nomine socius, sed proprio, maligne & dolose egisse diceretur, Corn. in *conf. 61. col. 2. in fin. lib. 1.* Menoch. *conf. 122. sub n. 73. lib. 2.*
- 90 Secunda erit conjectura ꝑ quando appareret, rem fuisse emptam de communi, seu de propria unius ex sociis pecunia destinata in emptionem rei, quæ empta fuit, seu aliorum similium, tunc etiam communi nomine empta



empta censeretur, ne præsumeretur, socium pecuniam destinatam ad talem rei emptionem convertisse in proprios usus. Crauet. *conf.* 286. *lib.* 2. Et intelligo dici debere ꝑ pecunias esse destinatas etiam tacite, ut quia socii sint omnium prove- 91  
nientium ex quæstu. Nam intelligo, quod pecuniæ sint destinatæ ad quæstum, quæ sunt communes, sive cuiuslibet sociorum, & ideo si expendantur in rebus quæ-  
stualibus, quod communi nomine expensæ dicantur, cum quæstus communes inter eos esse debeant, ex tradit. supra, n. 48. & seq. Tertia erit conjectura ꝑ desumpta à 92  
consuetudine sociorū. Si enim sunt soliti emere in communi, & in communi emisse erit præsumendum Bald. *conf.* 61. n. 3. *lib.* 2. Petr. de Ubald. *d. tract. part. 5. sub n. 3. vers. tertio casu.* dixi supra n. 48. Menoch. *d. præsumpt.* 46. in *fin. lib. 3.* Alias con-  
jecturas posui in *d. c. 3. nu. 48. cum pluribus seqq. & c. 11. n. 14.* & quia ibidem videri possunt, eas hic repetere præmitto.

Nonus & ultimus ꝑ casus erit, quando non constat, an emptio de rebus perti- 93  
nentibus ab societate facta fuerit de propria, vel de communi pecunia? Et regu-  
lariter in dubio tenendum est, censi factam cum pecunia solventis, ea ratione,  
quia qui possidet pecunias, earum dominium habere censetur. *l. sicuti. §. si quæra-  
tur. ff. si seru. vend.* Bald. in *conf.* 109. *num.* 2. & non tenetur quis ꝑ ostendere titu- 94  
lum suæ possessionis. Bald. in *l. cum oportet. n. 12. C. de bonis quæ lib. & in l. ultra. ff. de donat. inter vir. & uxor.* Et ita quod emptio de propria ementis pecunia facta  
censeatur, firmiter Bart. & Bald. Salic. Angel. & Castr. & omnes alii à me relati  
supra *cap. 11. num. 79.* ubi dixi, hanc esse magis communem opinionem ex Alex.  
in *conf.* 134. in *fin. lib. 5.* & hanc esse magis communem opinionem tradit Ioseph.  
Lud. *concl.* 53. *vers. sed quando non effemus. n. 81.* Et hoc esse mentitenendum, quia  
potuit valere mille aureis, dicit Bart. in *d. l. 2.* & alii eum sequuntur, quos refert  
Becc. in *conf.* 113. *sub num. 28.* & testatur de magis communi opinione & dicit par-  
vi faciendum esse Nat. qui contrarium consuluit *conf.* 358. maxime cum ipse  
etiam fateatur hanc opinionem ꝑ esse crebriorem. Qualiter autem præsumptio- 95  
nibus probari possit, rem fuisse emptam de communi pecunia, late examinavi su-  
pra in *d. c. 11.* ubi videatur, ne si ea repeterem crambe recocta noceret, & ponit  
Natt. *conf.* 100. *n. 19. & 15.* & Crauet. *conf.* 129. *n. 13. & conf.* 191. *n. 8.* & Ioseph.  
Lud. *concl.* 53. *vers. fallit. n. 82.*

N. 9. & 18. De clausula constituti vide in notis ad *cap. 9.*

N. 28. ait *l. 1. & 2. ff. pro socio 17. 2.* In societate omnium bonorum, omnes res quæ  
coeuntium sunt, continuè communicantur: quia licet specialiter traditio non inter-  
veniat, tacite tamen creditur intervenire. Si hoc sit in bonis ante initam societatem,  
quidni, imò quidni magis in adquisitis quoquomodo in ipsa societate? nam eadem  
ratio, nempe vis & natura societatis, & priora bona. & postea acquisita absque tradi-  
tione statim vel continuo communia esse dicat: Nec ulla differentia dari possit.



N. 30. Imò de consuetudine rectè quis alteri stipulatur, & per consequens socius socio, ita ut hæc lex, *Proprium §. ff. communia prædiorum. 8. 4. & l. 19. ff. 8. 3.* cum cæteris ejusdem naturæ, moribus abolitæ sint. *Groenew. dd. ll. & laius ad §. 19. Instit. de inutilibus stipulat. lib. 2. tit. 20.* Nam quemadmodum per denuntiationem euangelicam de qua superius ad cap. 5. quis alteri validè stipulatur & promissor stare dictis tenetur: ita hoc usus ipse introduxit, non tam respiciens ad juris subtilitatem, quàm ad fidem datam quam unusquisque alteri præstare tenetur. Ergò si de promissis alteri factis debetè constat, ex jure naturæ illa adimplere tenemur *vid. Grot. lib. 2. de jure belli cap. 11. n. 18. & Doctissimum Cyprianum in censurâ Belgicâ ad §. 3. Instit. de inutilib. stipulat.* Quamquam diligentius intuenti patebit Imperatores ipsos, huic juris subtilitati derogasse, ut inferius demonstramus n. 41.

N. 41. Bene probat hîc autor rem emptam à socio communi nomine, communem fieri inter socios absque ratificatione. *Et l. fundus. 64. ff. de contrahenda empt. 18. 1.* quæ obstare videbatur, in eo fundata est, quòd de jure antiquo alteri non rectè stipulemur, *Tum d. l. 24. si ego ff. de nego. gestis. 35.* dissimilem planè casum habet à nostro, ut bene animadvertit auctor n. 47. nam quæstio ibi propòsita à Paulo non est inter socios, id est non resultat ex contractu, qui auctoritatem concedit & facultatem emendi communi nomine, ut facit societas. adde *l. 42. §. 1. ff. de acquirenda possess. 41. 2. Et ad l. 3. & 74. ff. pro socio,* optimè responderi potest: illam loqui de obligat: & nominibus antè coitam societatem jam existentibus, in quibus debitor neque expressè neque tacitè cum altero sociorum contraxerat: in hac verò l. socium non emisse communi nomine sed proprio. Et si ratione agimus, omnino dicendum est rem emptam communi nomine communem esse, ut & jus aut actio ad illam obtinendam, etiam absque cessione. Nam e. c. quod socius emit communi nomine, hoc emit & sibi & mihi, nam hoc est emere communi nomine, cur non ergò æque mihi ac sibi actio & jus adquirat? Et venditor qui & socio meo, ementi communi nomine ergò & mihi vendidit, annon etiam mihi se obligavit? Quo pacto igitur mihi jus aut actio æquè ac socio meo, non competat? Quòd certè dicendum est, non per denuntiationem euangelicam, ut voluerunt auctores per Gabrielem hîc relati n. 32. sed simpliciter, tanquam sit juri naturæ & æquitati conveniens. Ad exemplum Tutoris, Curatoris, actoris Civitatis, ex quorum stipulationibus, pupillo, adolescenti, Civitati, utilem actionem dari placuit. *l. 5. §. 9. ff. de pecunia constituta. 13. 5.* Imò quòd ampliùs est, qui rem tuam quam apud se quis habebat alteri commodavit, aut apud eundem deposuit, ea lege ut is eam tibi domino restitueret: nulla tibi stricto jure ex hoc pacto competit actio, quid ergò? utilis, inquit Imperatores depositi vel commodati; propter æquitatis rationem. *l. 8. Cod. ad exhibend. 3. 42.* Et est textus in terminis in. *l. 3. Cod. de donatio. que sub modo. 8. 55.* Ubi qui ea lege donat, ut donatio post certum tempus tibi e. c. restituatur. Veteris juris auctoritate rescriptum est tibi nullam competere actionem. Sed cum postea benigna juris interpretatione, divi Principes ei qui stipulatus non est utilem actionem, juxta donatoris voluntatem competere admiserint, ea tibi competet. Item si pro te solvi indebitum, tibi agenti pecunia restituatur à debitore. Qui nec queri potest se malè conveniri à te, cum quo ipsi nullum tamen intercessit commercium. *l. 6. Cod. de conditi. indeb. 4. 5.* Et tandem si nummos meos, tuo nomine dederò, veluti tuos absente te & ignorante, Aristo scribit tibi adquiri condititium. *l. 9. §. 8. ff. de reb. creditis. 12. 1.* Et sic videmus posteriores Imperatores plus juri naturæ & æquitati, quam subtilitati veterum jurisconsultorum tribuisse. Hinc puto planum esse, socio ex contractu socii communi



muni nomine inito, etiam de jure competere actionem saltem utilem. Quod latius deduxi, quia ob mercaturam in hac patria vigentem, frequens hic casus obtingit.

## CAPUT XV.

*Qualiter lucri & questus divisio inter socios sit facienda?*

## SUMMARIA.

- 1 Lucrum à capitali in societate omnium bonorum non distinguitur, & non attenditur, quis plus posuerit, & quis plus lucratus fuerit, sed omnia aequaliter communia sunt, & aequaliter dividuntur, & ista probatur. n. 7. & 8.
- 2 Societas ista omnium bonorum justificatur, ratione dubii eventus.
- 3 Lucri partes esse faciendas, ita ut qui plus posuit, plus habere debeat, tenent aliqui.
- 4 Et hoc procedit inter rusticos, declaratur n. 9.
- 5 Et inter alios operarios.
- 6 Naturalis ratio dictat, ut ille plus consequatur de lucro, qui plus posuit, vel plus operatus fuit.
- 7 Quæsitæ ex propriis laboribus communicari debent.  
Socin. jun. conf. 74. lib. 2. declaratur.
- 9 Crauet. conf. 159. lib. 1. declaratur.
- 10 Quæstus societate durante extrahi non possunt.
- 11 Contrariam opinionem tenent aliqui. & n. 12.
- 13 Prima opinio probatur, quia ut adsit lucrum, cognosci non potest, nisi finita societate.  
Et multo magis procedit, si societas gubernaretur ab inslitore.
- 14 Fallit dicta opinio stante partium conventionione, quod lucrum extrahere liceat quolibet anno.
- 15 Fallit stante consuetudine.
- 16 Fallit, si societas fuit contracta super lucro proveniente ex capitali, & non super lucro proveniente ex lucro.  
Lucrum convertitur aliquando in capitale.
- 17 Fallit, si socius deberet vivere expensis societatis.
- 18 Fallit, si quilibet ex sociis de lucro accepisset, quia hoc casu unus alium redarguere non posset.
- 19 Fallit, si socius sciât, quod alter socius lucrum extrahat & taceat, declarat. n. 23.  
Si aliquid fuit extractum de societate, an præsumatur extractum de lucro seu de capitali?
- 20 Lucrum si convertitur in capitale, extractio dicitur facta de capitali.



- 21 *Lucrum praesumitur extractum & non capitale, si extrahi poterat.*  
 22 *Confito tamen, quod lucrum adesset, & n. 36.*  
 23 *Capitale extrahens, etiam altero socio sciente, tenetur ad interesse.*  
 24 *Capitale si non ponat socius in summa promissa, sed in minori, tenetur ad interesse.*  
 25 *Protestatio non requiritur ad hoc, ut interesse debeat, & n. 84.*  
 26 *Lucrum dedisse socius administrans alteri socio, & non de sorte censetur, & n. 27. 28. 29. 30. 31. & 32.*  
 29 *Solutio facta praesumitur in durio rem causam.*  
 30 *Solutio in quam causam cedere debeat electio est debitoris.*  
 31 *Solutio facta praesumitur ex causa magis certa.*  
 32 *Solutio facta praesumitur pro debito antiquiori.*  
 33 *Debitum an antiquius dicatur, attenditur tempus solutionis.*  
 34 *Solutio cedere debet in causam lucri, augmenti, & fructuum, & non in causam sortis, & n. 35.*  
 36 *Lucrum datum censetur a socio administrante alteri socio & non capitale, etiam si pro socio non remaneret lucri pars, & n. 37.*  
 38 *Lucrum & capitale simul si finita societate remanerent in manibus socii administratoris, pariformiter cederet in debitum alterius socii, & n. 39.*  
 40 *Quaestus partes inter socios aequales esse debent.*  
 41 *Aequalitas consideratur inspecta rerum quantitate & bonitate.*  
 42 *Aequalitas consideratur habito respectu ad capitale, operam, industriam, & gratiam cujuslibet socii, & n. 43. & 44.*  
 45 *Quaestus in dubio pro medietate dividi debent interponentem pecuniam, & ponentem operas & industriam.*  
 46 *Aequalia enim inter se praesumuntur, & ista praesumptio est juris, & ab eo allegari debet, qui se fundat in ea.*  
 47 *Quaestus dividi debent secundum consuetudinem sociorum, & secundum consuetudinem loci.*  
*Et sic de consuetudine observari.*  
 48 *Consuetudo probatur ex Doctoris attestatione.*  
 49 *Quaestus Iudicis arbitrio dividuntur.*  
 50 *Principio societatis inspecto, considerantur opera, industria & capitale.*  
*Et impeditur operari a casu, de quo non tenetur, nihilominus quaestus partem debitam, societatis principio considerato, habere debet, & num. 51. & 53.*  
 52 *Bald in l. si patruus, & in conf. 178. lib. 4. declaratur.*  
 53 *Petr. de Ubald. declaratur.*  
 54 *Capitale potest poni ultra summam conventam, si ita fieri consuetum est. & n. 55. 57. & 58.*

Con-



*Consuetudine observata censentur deducta in societate.*

- 56 *Etiam si in contrahendo fuisset appposita dictio taxativa.*  
 59 *Capitale quod augeri possit etiam cessante consuetudine, & n. 61.*  
 60 *Quod tibi non nocet, & alteri prodest, facile concedi solet.*  
 62 *Capitale quod augeri non possit, cessante consuetudine, & n. 71.*  
     *Socio non licet alterare formam societatis.*  
 63 *Socio non licet assumere alterum socium.*  
 64 *Capitale augere alteri socio damnosum esse potest.*  
 65 *Socio non licet agere suo nomine ultra conventa, & si hoc faceret, esset in dolo, & etiam si dolus cessaret, & n. 66.*  
     *Proprietario non licet mutare formam rei, etiam in melius, & etiamsi id faciat sine dolo.*  
 67 *Socius si possit ultra capitale emere ad credentiam, hoc facere debet, & n. 70.*  
 68 *Contraria est opinio, quod consuetudine cessante non debet emere ad credentiam ultra capitale, & n. 69.*  
 72 *Quæstus proveniens ex augmento capitalis ad augmentem pertinere debet.*  
 73 *Etiam si capitale sit auctum sciente & consentiente altero socio, cum distinctione tamen.*  
 74 *Capitale si fuit auctum à ponente pecunias, sciente & patiente altero socio, idem iudicatur de augmento, quod de capitali.*  
 75 *Capitale si fuit auctum in scio altero socio ponente operas, quæstus ex eo proveniens pertinet ad ponentem & augmentem, non jure societatis, sed jure dominii, pro medietate, & pro alia medietate ad ponentem operas.*  
 76 *Quia ad eum etiam damnum pertineret, & n. 77.*  
 78 *Ratificatio de gestis non nomine societatis, uti de gestis nomine societatis fieri non potest.*  
 79 *Ratificatio re integra non existente, fieri non potest.*  
 80 *Capitale si fuit auctum in pecunia à ponente operas, quæstus ex eo proveniens in totum pertinet ad operantem.*  
     *Capitale respectu operarum non dicitur augeri.*  
 81 *Capitale non ponens in quantitate conventa, sed in minori, tenetur ad interesse, & n. 83.*  
 82 *Arbitrio boni viri terminandum.*  
 84 *Protestatio an sit necessaria ad hoc, ut socius possit ad interesse agere contra socium non ponentem capitale in summa conventa.*  
 85 *Reverentia stante protestatio non est necessaria.*  
     *Protestatio est necessaria, ubi cum taciturnitate alius actus concurrat.*  
 86 *Quæstus provenientes ex re communi debent esse communes pro ea parte, quam quisque in re habet, & nu. 88. & 89.*

X

Exem-



*Exemplum ponitur in fundo communi in bobus communibus.*

87 Semen debet poni à colono.

89 Fructuum pars datur domino fundi, & alia pars dividitur inter colonos.

90 Quæstus etiam dividuntur inter socios habito respectu ad filios cuiuslibet socii.

91 Quæstus pertinent ad filios, quoad proprietatem, & ad patrem, quoad usumfructum.

92 Quæstus divisio inter operantes fit in capita, ita tamen, ut qui plus operatus est, plus percipiat.

93 Quæstus dividuntur habito etiam respectu operarum uxoris ligonizantis in prædio.

94 Filiorum minorum opera non sunt in consideratione, nisi quoad alimenta percipienda.

**P**rosequendo propositum ordinem, videndum est modo de lucri & quæstus divisione facienda inter socios, & primo videbimus de lucro, deinde de quæstu. In lucro & conclusio erit, divisionem debere fieri pro æquali portione, nempe quod quisque socius habeat æqualem portionem in quantitate & valore. Et capitale à lucro in hac societate omnium bonorum non distinguitur, & non attenditur, si unus plus posuerit, & plus lucratus fuerit, & alter minus, sed omnia æqualiter communia sunt, & æqualiter dividuntur, Corn. conf. 187. n. 6. & conf. 266. sub n. 2. lib. 3. & conf. 310. n. 6. lib. 4. Socin. conf. 160. sub n. 17. lib. 2. Dec. conf. 66. & conf. 68. lib. 1. Crauet. conf. 173. sub n. 1. lib. 1. Couar. lib. 3. var. res. c. 2. sub n. 3. vers. quintus est casus. Purp. in l. si pasceda. n. 38. C. de pactis. Ang. Anchar. & Alex. citati à Socino junior. conf. 74. n. 5. 6. & 7. lib. 2. Iaf. conf. 2. col. 6. vers. octavo. lib. 3. Rubeus Alex. consilio 32. numero 36. 2 Ioseph. Lud. conclusion. 53. fol. 123. vers. in qua societate. Et hoc fit ratione dubii & eventus, quia potest esse, quod à principio unus minus ponat, & nihilominus cursu temporis magis lucretur. Et à dubio eventu, quod societas iustificetur, est textus in leg. tertia, §. de illo. ff. pro soc. ubi contrahitur societas super hereditate ventura, & nescitur, cui obvenire debeat, & uni obveniens, licet alter nihil ponat, communicatur, & faciunt tradita in c. in civitate. & in c. fin. de usur.

3 Contra hanc conclusionem & communem & verissimam tenet Crauetta consilio 159. in fin. libri primi. & Socinus junior in dict. consilio septuagesimo quarto libri secundi, ubi numero 10. dicit, quod contra eam est communis opinio, nempe, divisionem esse faciendam habito respectu, ut ille plus habere debeat, qui plus contulit operarum, & quod prima opinio, esse faciendam pro æquali divisionem, procedere possit, forte quando omnes socii laborassent, sed unus plus quam alter. Et contra eam etiam faciunt tradita à Doctoribus communiter de divisione facienda & inter socios rusticos. 4 Et si enim omnia communia habeant, & omnia in communi contulerint: tamen inter eos divisionem debere fieri, non pro æquali portione, sed habito respectu ad capitale & ope-



& operas cujuscunque ipsorum, concludunt Baldus in *l. si patruus. numero decimo septimo, Cod. comm. utr. jud. & in l. 1. numero decimotertio, Codic. pro soc. & in l. rei judicata. §. final. ff. solut. matrimon. & in tractat. de duobus fratribus. in fin.* Petrus de Ubaldis ejus frater, in tractat. de duobus fratribus. part. 4. sub numero 20. Aret. in §. final. numero 20. Institut. de societat. Iason in §. sequens. numero quadragesimo septimo. Institut. de act. Alex. in consilio 99. lib. 2. & in consilio 77. lib. 5. Menoch. conf. 221. num. 12. lib. 4. Et hanc opinionem ꝑ procedere inter alios operarios non rusticos, tradit Cephal. 5 in consilio sexagesimo nono, libr. 1. & Decianus in consilio 39. lib. 1. qui ad ita tenendum ꝑ moventur ex eo, quia ratio naturalis dicitur, quod quis non fraudetur laboribus 6 suis, & præcipuum habeat sibi, quod sua industria suoque sudore lucratur, *l. is qui in potestate. §. fin. ff. de leg. præst.* & ex eo, quia esset iniquum genus societatis, si unus plus poneret, & plus laboraret, & minus consequeretur, *l. si non fuerint. §. fin. ff. pro socio.*

Non est recedendum à communi ꝑ opinione, quicquid isti dicant. Primo, quia 7 Doctores omnes ab eis citati loquuntur in societate particulari, ut videre licet, ideo ex eorum auctoritate formari non potest communis opinio, uti Socinus junior asserit. Secundo, quia non est verum, in societate omnium bonorum esse propria acquirentis ea, quæ acquiruntur ex propriis laboribus. Quod enim veniant communicanda, est text. in *l. si fratres. §. idem Papinianus. & ibi Sag. in addit. ad Bald. ff. pro soc. Com. in conf. 58. sub numero 8. libr. 4.* Tertio, quia ꝑ regula illa, 8 quod qui plus ponit, & plus operatur, plus etiam de lucro habere debeat, procedit solummodo, quando ad dividendum acquisita solum attenduntur partes positæ in societate, & an unus plus altero operatus fuerit, sed non procedit, quando prout est in societate omnium bonorum æqualitas & divisio habito respectu ad futurum eventum considerantur, ut posui exemplum supra in hereditate ventura, quæ uni obvenit, & cum altero communicatur, qui nihil posuit.

Et non obstat opinio ꝑ communis de divisione facienda inter rusticos, quod de- 9 beat haberi ratio operarum, quia hoc ideo est, quia inter rusticos ob eorum paupertatem non potest dari casus, quod inter eos fuerit contracta societas ad lucrum, & idem dico de cæteris operariis pauperibus, & ita dicta à Cephalo & Deciano salvari possunt, & si inter ipsos appareret, vere contractam fuisse societatem ad lucrum, etiam inter ipsos divisio secundum supra relatam communem opinionem contra Socin. jun. esset facienda. Et quod Crauett. in d. conf. 159. male loquatur, tradit Joseph. Lud. conclusion. 53. fol. centesimo vigesimo tertio. vers. Crauetta tamen.

Vidimus de lucri divisione: videamus modo de quæstu. Et primo videamus, an ꝑ quæstus societate durante ex ea extrahi possint? Et extrahi non posse ante 10



revisam rationem, tenet Bartolus in l. auri statura. Codic. de frum. urb. constit. libro decimo. Petrus de Ubaldis in tractat. de duob. fratrib. part. 5. sub numero 38. Socinus in consilio 93. numero decimo quinto, libro primo. & in consilio 254. sub numero 8. libr. 2. Corset. in singul. in ver. lucrum. Stracc. in tractat. de mercat. numero decimo sexto, fol. mihi. 82. Decianus consilio 60. num. 20. lib. 2. In contrarium Menochius in consil.

- 11 121. sub numero 49. lib. 2. consulendo in eadem causa & contra Decianum dicit, communi usu mercatorum observari, quod capitale reservetur; ex lucro autem aliquid Indies extrahatur, cum praesertim vident negotia feliciter succedere, & quod à solitis argumentum sumere licet, l. certi conditio. §. si nummus. ff. si cert. pet. Et extrahi posse lucrum consulendo in eadem causa admittit Cephal. consilio 12 quardringentesimo septuagesimo quinto, in 2. dubio, libro quarto. Et dicit Menoch. non & repugnare, fieri posse, quod negotium feliciter succedat primo anno & secundo, sed non tertio, & cæteris annis, & ideo finis & exitus spectandus sit, quia hoc procedit, quoad lucri certitudinem, non autem quoad spem probabilem, quæ efficit, ut focii partem lucri deducant.

- 13 Prima opinio regulariter verissima est, ante societatem finitam & revisam rationem lucrum extrahi non posse, quia an adsit lucrum & vel damnum, cognosci non potest, nisi finita societate, & revisis rationibus, l. Mutius. ff. pro soc. Rota Genuens. decisio. 173. numero decimo sexto. & capitale societate durante extrahi non potest, ita dicit Petrus de Ubald. in d. tract. part. 5. sub nu. 38. & si extraheretur, esset facere contra ejus naturam, & ejus obligationem, & esset eam dissolvere, & ista regula multo magis procedit, si societas ab institutore gubernetur, Ioseph. Lud. concl. 53. num. 29. vers. quartus est casus. & qui extraheret de capitali, teneretur ad interesse. Aret. consil. 156. num. 6. Prima regula fallit, si inter socios fuisset conventum, quod aliquid annuatim & de lucro extrahere liceret, quia conventio esset servanda, l. 1. §. convenit. ff. depositi. l. si convenerit. ff. pro soc. Pet. de Ubaldis d. loco. Castr. consil. 415. lib. 1. & ita ex conventionione fit in societate officiorum Romanæ Curiae, in societatibus animalium, & in societate inter dominum & colonum, & in quamplurimis societatibus, quæ contrahuntur super negotiationibus duraturis plures annos.

- 15 Secundo fallit, stante & consuetudine: nam juxta consuetudinem absque alia conventionione lucrum extrahere liceret, l. si uno. ff. locat. cum aliis similibus adductis à Petro de Ubal. d. loc. & argumentum sumit à consuetudine Menoch. in d. consil. 121. n. 50.

- 16 Tertio fallit, si contracta & fuisset societas in lucro proveniente quolibet anno ex capitali, & non fuisset contracta in lucro proveniente ex lucro, ut considerat Menoch. in d. consil. 121. num. 58. tunc lucrum poterit extrahi, si aderit; sed non posset, si etiam super lucro proveniente quolibet anno societas contracta fuisset.

Exem-



Exemplum, est contracta societas duratura per quinquennium super frumento emendo, & vendendo quolibet anno, ita ut facta venditione quilibet socius lucri partem ferat, hoc casu lucrum poterit extrahi, sed si fuisset conventum facta venditione, etiam lucra cum sorte principali essent semper durante societate in emptionem frumentorum eroganda, & hoc casu quia societas diceretur contracta etiam super lucro, ex lucro proveniente societate durante aliquid extrahere non liceret. Faciunt tradita per Crauett. *consilio* 433. numero *trigesimo*, libro *tertio*. ubi agit de eo, qui debet habere ex dispositione testatoris sextam partem lucrorum fiendam in apotheca, quolibet anno, & determinat deberi lucrum ex lucro non extracto, quia sit conversum in capitale.

Quarto fallit, si unus ex sociis deberet vivere expensis societatis: Nam de pecuniis in ea existentibus pro quantitate boni viri arbitrio terminanda, ei percipere liceret, Petr. de Ubald. *d. part. 5. sub n. 38.*

Quinto fallit, si quilibet socius accepisset de rebus societatis, quia unus alterum hoc casu redarguere non posset, *arg. l. marito atque uxore. ff. solut. matr.* ita tradit Ioseph. Lud. post hæc scripta visus in  *suis concl. conclus. 53. vers. tertius est casus. n. 29. Alex. conf. 47. n. 11. lib. 1.*

Sexto fallit tacito & accedente consensu alterius socii, puta si socius administrans sciat, & taceat, alterum socium accipere de rebus societatis, *argument. l. qui patitur. ff. mandati.* Ioseph. Lud. *dict. conclusion. 53. vers. secundus est casus.*

Ad prædicta quæro, quid in dubio dicendum sit, ubi non constat, an extractum fuerit de lucro, sive de capitali, an censeatur extractum lucrum, seu capitale? Plures sunt distinguendi casus.

Primus est casus, quando durare debet societas per tempus determinatum, puta per quinquennium, & interim lucra extrahi non debent, sive ex conventionne, sive ex alia causa, quia etiam lucra sunt reponenda in societate ea durante, & hoc casu cum lucrum etiam capitale constituere debeat, dicendum erit, extractionem de capitali fuisse factam.

Secundus erit casus, quando societas fuit contracta ad tempus, sive in perpetuum, sed tamen ejus naturæ est, ut quolibet anno lucra percipiantur, & hoc casu extractio facta censebitur de lucro, & non de sorte principali, quia præsumendum est id factum fuisse, quod licite fieri potest, & non id, quod licite fieri non potest, *l. merito. ff. pro soc.* Est tamen intelligenda ista præsumptio, quando constaret in societate lucrum adfuisse, quia si extractio fuisset facta in principio societatis, quando lucrum adesse non poterat, intelligitur facta de capitali, quia de eo, quod non erat extractio facta, præsumi non potest, & ita tenet Ioseph.

X 3

Lud.



- Lud. d. concl. 53. num. 29. vers. *Quintus est casus.* & sufficit, quod adsit pro quantitate extracta, Menoch. d. conf. 121. sub num. 52. Et quamvis ita extractio facta fuisset sciente altero socio, & patiente, nihilominus extrahens sic de capitali minus de lucro perciperet in fine societatis, quia censeretur permissa extractio, sed non censeretur permissum, quod in fine societatis de eo, quod extractum fuerat, ratio non haberetur, ita tenet Ioseph. Lud. d. loc. Et ad hoc facit, quia videmus, quod si unus ex sociis promisit ponere mille in societate, & minus ponat, tenetur ad interesse, & de lucro obvento minus percipiet, Petrus de Ubal. in d. tract. de duob. fratr. part. 5. n. 21. & n. 22. Menoch. de arbitrar. jud. casu 125. sub n. 4.
- 23 Et licet de tali extractione facta ab uno ex sociis, & de tali immissione facta in minori summa, alter socius non fuerit protestatus, nihilominus non dicitur consensisse, ita ut de tali extractione, & de tali immissione facta in minori summa, non sit habenda ratio in divisione societatis, Afflict. decis. 58. sub n. 2.
- 24 Tertius erit casus, si socius administrans alteri socio dederit de rebus societatis, sive aliquam pecuniarum quantitatem, & in societate lucrum reperiatur, an censeatur dedisse de sorte seu de lucro, stante quod adsit lucrum in societate, & quod lucrum in sortem converti non debeat? Et tenendum est, ut dixi supra, dedisse de lucro & non de sorte, quia id factum censi debet, quod secundum societatis naturam fieri potest, & lucrum secundum societatis naturam dari potest, sed si daretur capitale, esset contra naturam ipsius, quia remoto capitali destrueretur, Cephal. conf. 475. in 2. dub. lib. 4.
- 25 Et non obstat, si dicatur, prout dicit Decianus in dict. consilio 60. sub numero 21. quod etiam lucrum extrahi non potest, quia replicatur hoc verum esse, quando, ut dixi, lucrum etiam in sortem converti debet, sed non est verum, quando
- 26 lucrum in sortem converti non debet. Et non obstat, si dicatur lucrum extrahi non posse ante revisam rationem, quia dico hoc esse verum, nempe non posse socium, si administrat, adstringi ad dandum lucrum ante revisam rationem, & modo ponitur casus, quod ab eo fuit data pecunia, seu res, & dubitatur, an fuerint data de lucro, seu de sorte, & dicitur presumi datum de lucro, quia dare de sorte esset destruere societatem.
- 27 Neque obstat, quod solutio facta presumatur in duriores causam, l. ceterum. ff. de solut. Bartolus in lege prima, numero secundo. & in l. cum ex pluribus. column. 2. ff. eodem. & durior sit causa capitalis, quam lucri, quia in lucro tantum lucrum consideratur, in capitali vero damnum, quod in eo evenire posset. Respondetur, istud argumentum in presenti fieri non posse, quia non est verum, quod socius administrans durante societate sit debitor capitalis: non enim tenetur illud restitue-



stituire, nisi finita societate.

Et etiam non est verum, quod causa capitalis sit durior propter damnum, quod in eo evenire posset, quia istud damnum non pertineret ad socium administrantem, sed ad alterum socium, qui posuit capitale, cum damnum capitalis adponentem pertineat, ut infra suo loco dicam.

Etiam non obstat dicere, in electione debitoris esse, in quam causam voluerit cedere solutionem, *leg. prim. secund. & tert. & l. Paulus. lu. 2. §. Paulus. ff. de solution. & debitor non eligente hoc creditorem facere posse, Rom. in consilio 49. numero tertio. Parisius in consilio 122. numero sexto. & sequent. libr. 4.* qui in specie loquitur de solutione facta per socium, sed debere eligere illam causam, quam elegisset, si ipse debitor fuisset & solvisset, ut dicit textus in dict. *leg. prima. ff. de solution.* & esse credendum, electionem à creditore fieri debere solutionem sibi factam fuisse de sorte, & non de lucro, quia id debitori utilius esset, nempe solvere potius de sorte, quam de lucro. Respondetur, hoc argumentum fundatum in eo, quod magis expedit debitori, removeri ex traditis pro responsione ad proxime præcedens argumentum, nempe verum non esse, quod socius sit debitor capitalis societate durante, & quod teneatur de damno obventuro in capitali, quia non posset cum quantitate restituta ulterius lucrari.

Ulterius non obstat dicere, solutionem præsumi factam ex ea causa, quæ magis sit certa, *l. si is cui. §. Flavius. ubi Bartol. ff. de solution. & quod magis sit certum debitum capitalis, quam debitum lucri, quia non potest lucrum cognosci in societate, nisi prius deducto capitali, Decianus dict. consilio 60. numero 26.* Respondetur, quod ista argumentatio procederet, quando vere esset debitor fortis & lucri; tunc enim posset quæri, an esset magis certum debitum fortis sive lucri, sed cum socius durante societate non sit vere debitor, neque fortis neque lucri, tale argumentum fieri non potest, & respondetur non militare in præsentia, quia admittimus adesse sortem & lucrum in societate, & cum ambo adsunt, si est verum, socium ad utrumque teneri, non potest dici, quod magis certum sit debitum lucri quam fortis.

Ultimo loco non obstat dicere, solutionem tamen censeri factam pro debito antiquiori, *l. in his. in princ. & l. si ex pluribus. §. ultim. ff. de solut. & debitum fortis antiquius dici debere, cum prius fuerit causatum, quam debitum ex lucro.* Nam respondetur, ut jam pluries dixi, durante societate debitum dici non posse, neque fortis neque lucri. Item respondetur, considerari non posse debitum fortis tamen esse antiquius, quia non attenditur tempus celebrati contractus, ad cognoscendum, quodnam sit debitum antiquius, sed attenditur tempus solutionis faciendæ, *Bart. in l. cum ex pluribus. colu. 2. vers. & intelligo. ff. de solut. Imol. in l.*



*in l. 1. col. 6. vers. si autem neutrum. ff. eod. Ruin. conf. 126. num. 15. lib. 4. Menoch. d. conf. 121. n. 56. lib. 2. & in tract. de arbitr. casu 493. in fin. cent. 5.*

- Et cum attendatur tempus solutionis, istud argumentum potest retorqueri, & potest dici, quod debitum lucris sit antiquius, quia capitale non red-  
 34 ditur sine finita societate, & lucrum ea tunc durante adesse deducitur. Et solet dari quolibet anno de consuetudine, & aliquando etiam ex conventione. Neque hoc casu solutio facta censi potest pro rata capitalis, & pro rata fortis, ut censi debere dicit Bart. *in d. l. cum ex pluribus.* quando stantibus duabus causis, non apparet, quænam sit antiquior, & eum refert Menoch. *d. casu 493. in fi.* quia, ut dixi, capitale non est debitum societate durante: & est contra naturam societatis, quod solvatur lucrum, & capitale ea durante. Et quod  
 35 solutio tunc cedere debeat non in causam fortis, sed in causam lucris, augmenti & fructuum, tradit Ruin. *in conf. 49. col. ult. vers. nam secundum.* & multo apertius *in conf. 162. n. 17. lib. 5.* & post eum Menoch. *d. conf. 121. n. 57.* Quartus  
 36 est casus, quando socius administrans dedit alteri socio de rebus seu de pecuniis societatis, & postmodum cognitum fuit, quod lucrum tunc temporis pro dicta quantitate non aderat, & dicendum est, aut nihil lucris aderat, aut aderat solummodo in ea quantitate, quæ data fuit, nihil remanente pro socio administrante, si nihil lucris aderat, necessario dicetur datum fuisse de capitali, & erit dicendum, quod erit de isto capitali dato ratio habenda in fine societatis, ut dixi supra in secundo casu. Si vero lucrum aderat pro quantitate data, nihil remanente pro altero socio, nihilo minus data censerentur de lucro in totum, & non  
 37 de capitali, ut considerat Menoch. *in d. conf. 121. sub n. 52.* In casu suo tunc contracta fuerat societas de mense Februarii, & de mense Aprilis, à socio administrante alteri socio fuerat soluta quædam quantitas, & dicit, quod indies fiebat lucrum. Et ideo quamvis non remaneret socio administranti de lucro pro eadem summa, quæ ab eo soluta fuit: tamen parum ei fuit solvere dictam summam alteri socio, quæ aderat tunc temporis, cum ipse paulo post tantundem consequi posset. Et quia in societate maxima bonæ fidei exuberantia considerari solet, certe facile admitti debet, esse censendum, socium administratorem absque sui damno concessisse alteri socio dictam lucris quantitatem, cum videamus, istos administratores solere extraneis etiam concedere res societatis, habita fide de pretio, ut considerat Menoch. *d. loco. num. 53.* Quintus & ultimus  
 38 est tunc casus, quando fuit contracta societas per quinquennium, seu pro alio tempore, & à socio administratore fuit alteri socio datum de rebus societatis, & pecuniis, societate durante, & transacto tempore societatis, expunctis rationibus, repertum fuit adesse & capitale, & lucrum, sed ea remansisse penes socium administratorem, dubitatur, an socius satisfecisse dicatur ejus debito, cum forte seu



te seu cum lucro, quæ reliquit in manibus socii administratoris, à quo fuerat descriptus debitor, pro quantitibus & rebus habitis in libro rationum societatis? Mihi dicendum videtur † & de capitali, & de lucro censi relictum pro satisfactione earum rerum & pecuniarum, quæ datæ fuerant, & ad ita tenendum moveor, quia transacto tempore dicitur finita societas, *l. actione. §. item qui societatem. in fin. ff. pro soc.* Decian. *consil. 60. num. 31. libr. 2.* & dicam infra suo loco, & lucrum & capitale uti diversa considerantur, solum societate durante, & ea finita non amplius uti diversa, sed pariformiter ad socium earum dominum pertinere dicuntur, ita & pariformiter adque ulla distinctione in debiti solutionem converti dici debent relictæ in manibus creditoris, & ita teneo, quicquid ad invicem pugnantes dicant Decian. & Menoch. *in consiliis supra citatis.*

Et prosequendo quæstus † materiam, nempe qualiter de eo divisio fieri debeat? Primo dico, partes quæstus inter socios æquales esse debere, *l. si non fuerint. in princip. & l. si societatem. la. 1. in fin. ff. pro soc. & in §. 1. Instit. eod.* & ista conclusio nullam habet difficultatem. Difficultas insurgit in cognoscendo, qualiter partes sint constituendæ, ad hoc ut inter eas æqualitas adesse dicatur, quia duobus modis possint considerari. Uno modo inter se, inspecta earum qualitate & quantitate, ut puta habemus centum aureos, & duo sunt socii, si cuique dentur quinquaginta, partes inter se in earum quantitate erunt æquales. Vel si habemus centum oves ejusdem bonitatis, & cuique dentur quinquaginta, similiter partes erunt æquales † in earum quantitate & qualitate. Sed si non essent ejus qualitatis, quia ex eis quædam excederent alias bonitate, & uni dentur sexaginta, quia sunt de pejoribus, & alteri quinquaginta, quia sunt de melioribus, erunt partes æquales inter se inspecta earum qualitate, ut considerat Aflic. *decis. 58.*

Alio modo considerari † potest, quod partes sint æquales, habito respectu ad capitale positum in societate, & ad operas, & industriam cujuslibet sociorum, ita ut æquales dici debeant, quando erunt capitali & operibus & industrie correspondentes, licet inter se sint in quantitate & qualitate differentes, est textus expressus in dict. *l. si societatem. la. 1. ibi: & conveniens est viri boni arbitrio, ut non utique ex æquis partibus socii simus, veluti si alter plus operæ, industrie, pecuniæ in societatem collaturus sit, & in dict. l. si non fuerint. ff. pro soc.* cujus verba sunt: *Si non fuerint partes societatis adiectæ, æquas eas esse constat.* Et quod sit intelligendum, partes æquas esse debere, habito respectu ad operas & pecuniam, tenet ibidem gloss. 1. dum interpretatur, quod equaliter † contulerunt, quasi dicat, quod aliter esset facienda divisio, si capitale non esset æquale, & sic considerat æqualitatem respectu capitalis, & ista est verissima opinio, partium



tium æqualitatem esse considerandam habito respectu ad capitale, nempe ad pecunias in societate positas, & ad operas, & industriam cujuslibet sociorum, Socinus junior *consilio* 74. num. 10. lib. 2. & est textus expressus in l. quod enim. ff. pro soc.

- 44 Igitur altera conclusio erit, inter socios quæstus & partes æquales esse debere, habito respectu ad capitale, operas, industriam, & gratiam cujuslibet socii, ita ut qui plus posuit, sive de capitali, sive de operibus, sive de industria, plus percipere debeat, Baldus in dict. leg. si societatem. & in leg. 1. numero 22. Codic. pro soc. & ibi Fulgos. & Salic. post Cynum Salic. in l. Mutius. q. 7. ff. eodem. Corn. consil. 24. nu. 2. de communi. & consil. 61. lib. 1. & consil. 233. col. 1. lib. 2. & consil. 152. n. 11. & consil. 311. n. 2. lib. 3. & consil. 212. nu. lib. 4. Venaf. consil. 62. n. 4. & 5. Paris. consil. 85. n. 12. lib. 1. Angel. consil. 113. Socin. consil. 72. & consil. 265. lib. 2. Alex. in consil. 80. & consil. 99. & consil. 113. lib. 2. & in consil. 73. ubi de magis communi lib. 5. Petr. de Ubald. d. tractat. de duob. fratrib. part. 4. numer. 10. & 11. Anchar. q. 40. n. 9. lib. 3. Socin. jun. consil. 74. n. 8. lib. 2. Gomesius lib. 2. resol. jur. cap. 5. n. 5. Sotus de just. & jur lib. 6. q. 6. art. 1. Couar. variarum resolut. lib. 3. cap. 2. n. 2. Menoch. consil. 121. n. 26. lib. 1. & in tract. de arbitr. jud. casu 125. & in consil. 222. lib. 3.

- Et in dubio, ubi apparere non potest de operibus & industria, & de capitali cujuslibet & sociorum, dimidia quæstus pecuniis attribuitur, & altera dimidia attribuitur operibus & industria, & ista dimidia, si inter duos erit dividenda, quorum unus posuit operas, & alter industriam, pro medietate similiter in dubio dividenda erit, Petrus de Ubald. d. loco. part. 4. n. 10. Alex. in consil. 132. sub n. 22. lib. 5. Socin. jun. d. consil. 74. numero 3. lib. 2.

- 46 Et hanc esse & præsumptionem de jure, & ab eo allegari debere, qui se fundat in ea, tradit Ruinus consil. 92. lib. 1. num. 12. Et ubi adesset consuetudo loci seu sociorum, qualiter divisio esset facienda, secundum & consuetudinem divisio esset facienda, Baldus in dict. leg. 1. numero vigesimo tertio, Codic. pro soc. Petrus de Ubaldis d. loco. sub num. 7. & faciunt tradita per Bartolum in leg. 1. §. nec castrense. ff. de collat. bon. & per Caltr. in l. illud. coll. fin. Codic. de collat. dum dicunt, quod communis consuetudo observat, ut dimidium lucri tribuatur industriae & laboribus, & dimidium pecuniæ, Socin. jun. d. consil. 74. n. 9. lib. 2.

- 48 Et est notandum & ex eorum dictis, non solum deduci, divisionem esse faciendam secundum consuetudinem, sed etiam consuetudinem istam communem sic adesse, probari, cum Doctoribus de consuetudine attestantibus credatur, Gabr. tit. de probat. concl. 4. Maschar. in tractat. de probat. concl. 426. Ubi autem non essemus in dubio, sed apparere posset de industria & operibus & capitali

- 49 cujuslibet sociorum, quia potest & esse, quod sint inæqualia, & non potest dari certa & determinata regula, an adsit excessus in capitali, sive in operibus & indu-



& industria, & an adsit excessus inter operas & industriam, lucra arbitrio boni viri dividenda esse, tradit Rom. *conf.* 168. in ult. dubio. Couarr. lib. 3. *variar. resolut. capit. 2. vers. quarto hinc.* Corn. *conf.* 24. lib. 1. & *conf.* 27. lib. 2. Petr. de Ubald. d. loc. part. 4. sub n. 3. & sub n. 11. Menoch. in d. tract. de arbitr. casu 125. & Socin. jun. d. *conf.* 74. nu. 10. lib. 2. & ista, ut dixi, supra n. 44. est communis opinio. Aliqualem regulam ad considerandā æqualitatem & inæqualitatem arbitrio boni viri ponit Socin. *conf.* 265. n. 8. lib. 2. & intellige, quod t̄ ille, qui plus contu- 50 lit in societate; sive de bonis, sive de operibus, & industria, plus de lucro consequi debeat, inspecto principio societatis, & nulla consideratione habita de prospero successu, & adversa fortuna, ut puta socius, qui plus posuit, ivit in mari cum mercantia, & fecit id, quod diligentissimus fecisset, sed omnia vi ventorum & adversa fortuna amisit; Socius vero, qui minus contulit, fortuna favente multa lucratus fuit, nihilominus socio, qui à principio plus posuit, plus de lucro dari debet, & socio, qui minus contulit, dari debet minus, ita tradit Corn. in d. *conf.* 24. sub num. 4. lib. 1. ea ratione, quia à principio, sive tacite, sive expresse sit actum, dicitur, cum à principio consideretur spes lucri, & timor seu periculum damni, non successus prosperus, vel adversus, gloss. in l. si non fuerint. in ver. *damnum.* exponendo periculum damni, & facit text. in l. si id quod. §. si filiusfamilias. ff. eod. & à principio consideratur, cujus diligentia sit socius, l. socius socio. ff. pro soc. §. fin. Instit. de societ. Similiter hac eadem t̄ ratione considerata, quod quid 51 actum fuerit, à principio sit considerandum, si unus socius poneret operas in societate, & alter poneret mille, eo acto, quod lucra æqualiter dividerentur, quia verisimiliter capitalia æqualia reputabantur, si ponens operas in firmitate impeditus operari non potuit, & de suis operibus parum contulit, sed insitiores proseguendo negotiationem multa prospere lucrati fuerunt, lucrum, ut à principio actum fuit, æqualiter dividitur, Corn. in d. *conf.* 24. n. 4. in fin. lib. 1. ubi dicit, ita intelligi debere dicta à Baldo in l. si patruus. ante fin. ibi: Non considero t̄ in pradi- 52 ctis, an unus plus lucretur, quam alter. C. com. utr. jud. & ita etiam poterunt intelligi dicta ab eodem Bald. in *conf.* 178. lib. 4. dum vult, quod lucrum dividatur per capita, etiam si focii non essent æqualis industriae & valetudinis, & eum refert Petr. de Ubaldis d. tract. part. 4. n. 18.

Et ex his dictis à Corneo t̄ aperte percipere licet, non esse sequenda ea, quæ 53 circa tractum temporis ad augendum operas & industriam considerat Petr. de Ubald. d. tract. part. 4. num. 4. ut etiam dixi supra c. 9. num. 37. Bene admitto, extractu temporis posse probari, quanta sit industria focii, ut per Socin. *conf.* 265. n. 8. lib. 2. & dico, si operæ augerentur ultra formam consideratam à principio, lucrum etiam augeri debet, ut dicitur de pecunia, & ideo si socius non operatur, nihilominus datur ei lucrum, quia non operatur impeditus à casu, de



quo non tenetur. Quid si socius ponat ultra capitale conventum in societate, an de lucro majorem partem consequi debeat, ratione dicti pluris positi in

§4 societate ultra conventionem? Hæc questio in duas partes dividi debet. Primo videndum est, an socio liceat immittere in societate ultra summam conventam? Secundo videndum est, an totum lucrum ex ea summa factum suum esse debeat?

§5 Circa primum, quia in aliquibus locis extat consuetudo, quod socio liceat in societate ponere ultra summam conventam, dico, quod talis consuetudo erit observanda, quia societas censetur inita juxta consuetudinem, ut supra pluries dixi, & inter socios censetur hinc inde data facultas faciendi ea, quæ sunt de consuetudine, Angel. in l. bene à Zenone. in vers. pacta conventa. C. de quadr. pres. Bart. in l. quid si nolit. §. qui assidua. ff. de adib. edict. Aret. conf. 31. col. 1. etiam si in con-

§6 tractu fuisset apposita dictio taxativa, tantum, quia nihilominus potest socius ea facere, quæ soliti sunt facere ceteri socii, Bart. in l. viros. C. de div. eff. lib. 12. Rom. in l. 3. §. jurari. ff. de jure juran. & in conf. 114. in 2. dubio. Ias. in l. mora. n. 6. ff. solut. matr. & in l. si procurator. col. pen. vers. istam questionem. ff. si quis jus dicenti. Decian. conf. 60. n. 4. & seq. lib. 2. Menoch. conf. 121. n. 11. lib. 2. Et si consuetudi-

§7 nis probatio erit facta indistincte, non restricta ad certam summam, indistincte erit observanda, & non erit restringenda ad modicam summam, sed quælibet summa poterit addi, l. de pretio. cum similibus. ff. de public. Decianus dict. confil. numero 8. libr. 2.

§8 Quamvis etiam de contractu & societatis fuisset confectum instrumentum, posset pecunia in ea augeri juxta consuetudinem, nullo confecto instrumento,

§9 ut per Decian. d. conf. 60. n. 9. Consuetudine cessante & etiam capitale à socio augeri posse, dicendum videbatur, ut admittit Petrus de Ubald. in d. tract. part. 5. q. 20. & Menoch. in tract. de arbitr. jud. sub nu. 4. & 5. casu 25. lib. 2. & hoc suade-

60 tur. Primo, quia quod tibi non nocet, & alteri prodest, facile concedi debet, l. 2. §. item verus. ff. de aqua plu. arcen. late Iason in l. rescripta. n. 4. C. de prec. Imp. offer. & alteri socio non nocet, sed imo prodest, quod merces in majori quantitate augeantur, ut considerat Menoch. d. conf. 122. n. 9. faciunt trad. à Cicer. lib. 1. offic. versus finem, cujus verba sunt: Mercatura autem, si tenuis est, sordida

61 putanda est; si magna & copiosa, non est admodum vituperanda. Secundo, quia ita tenuerunt Petr. de Ubald. & Menoch. in locis proxime citatis, & Castr. in conf. 41. ista fuit societas, in fin. libr. 1. ubi manifeste supponit, licuisse uni sociorum immittere pecuniam propriam in negotiatione, & lucrum esse suum, sicut erat pericu-

lum, & Corn. in conf. 311. n. 4. lib. 3. ubi dicit, pecuniam mutuo acceptam à socio, & immisam in societate, stare ejus periculo, & lucrum ad eum pertinere,

& sic clare presupponit; licere socio immittere pecuniam in societate ultra capitale



pitale conventum, & ita tenet Decianus *d. conf. 60.* & idem Menoch. *in dict. conf. 121. n. 8.*

In contrarium dicendum videtur, in societate socio non licere imponere ultra capitale conventum. Primò ea ratione, quia non licet t. socio alterare societatem, & videmus, uni socio alterum socium sibi assumere non licere invito consocio, *l. qui admittitur. ff. pro soc.* Petrus de Ubaldis *dict. tractat. part. 10. numero tertio.* & videmus, dispositionem non posse alterari in præjudicium ejus, cui jam jus quæsitum fuerat, *l. perfecta. C. de donat. qua sub modo.* Couar. *libro primo variarum resolution. capite decimo quarto.* Et huic fundamento t. non videtur tutum respondere, prout facit Menochius *d. conf. 121. sub n. 12.* nempe esse diversam rationem inter novum socium assumptum, & pecuniam immisam, quia ideo prohibetur admitti novus socius, ne videat secreta societatis, & hoc in pecunia considerari non potest, ista, inquam, responsio non videtur tuta, quia socius novus admitti prohibetur, non propter secreta societatis, sed quia deficit consensus, ut in *d. l. qui admittitur* habetur in illis verbis: *Cum enim societas consensu contrahatur, socius mihi esse non poterit, quem ego socium esse volui.* & ita in proposito videbatur dicendum, non esse licitum immittere pecuniam uni socio, quia deficit consensus alterius socii. Et non est verum, quod t. ista immisio non possit facere deteriorem conditionem alterius socii, ut asserit Menochius, quia potest facere deteriorem ejus conditionem hoc modo. Emuntur merces pro summa capitalis, puta mille scutorum, & venduntur spatio unius anni, & in majori quantitate unius anni spatio non venderentur. Si igitur adauctis pecuniis essent emptæ merces in majori quantitate, & non erunt expeditæ spatio unius anni, erit damnosum societati, quia pecuniæ exactæ in fine anni fuissent conversæ in aliis mercibus ad alia lucra, & si non exactæ non fuerunt conversæ, hoc in socii damnum merito resultabit.

Potest etiam damnum resultare ex majori quantitate, quia copia mercium facit, ut viliori pretio vendantur, & certe si ista immisio majoris quantitatis fieri posset sine damno socii, ego etiam ejus essem opinionis, responsionem suprapositam procedere.

Secundo videbatur dicendum, non t. posse socium immittere pecunias in societate ultra conventa, quia, societate inita, socio aliquid suo nomine agere non licet, alias dicitur in dolo, Rim. senior *consilio 243. n. 88. lib. 2.* & suo nomine agere diceretur, si ultra conventa immitteret suas pecunias in societate.

Huic argumento t. respondet Menochius *dict. consil. 121. numero 13.* dicendo, cessare dolum, quia actus immisionis sui natura non est prohibitus; & quia dolum in socio præsumi non potest, quando ex suo facto nulla utilitas sibi valeat,



- nullaque commoditas ab altero socio aufertur, Bart. in l. si socius. ff. de furtis. juncta l. merito. ff. pro soc. quem ita considerat & deducit Crauet. conf. 319. sub n. 19. vers. 21. lib. 3. Sed replicari potest, auferri commoditatem ab altero socio, si, prout dixi, supra merces emantur in majori quantitate, & ob earum quantitatem vendantur in minori quantitate, & viliori pretio, & cessante dolo, etiam ei aliquid facere non licere, contra formam societatis, ut videmus in proprietario, qui non potest mutare formam rei invito usufructuario, etiam si in melius mutet, & absque dolo, l. si usufructus. §. item Nerva. & ibi gl. ff. de usufr. & dicam infra agendo de causa finali. Tertio & ultimo videbatur & capitale augeri non posse, quia dolus & machinatio, quantum fieri potest, sunt evitanda, l. in fundo. in fi. ff. de rei vendic. Et quia mercatores, quando pecuniæ deficiunt, sub fide de pretio emere solent, & sub fide de generali consuetudine eis merces vendi solent, si socius non emit sub fide, sed cum suis pecuniis, dolose egisse dicendum est, & quod dolose fuerit versatus, cum ad commodum consocii non fecerit ea, quæ fieri solita erant, sed potius propriæ utilitati & commoditati studuerit, ponendo
- 67 proprias pecunias. Respondet idem Menochius & huic argumento in d. conf. 121. sub num. 17. negando, talem extare consuetudinem, & si aliqui mercatores consueverint hoc facere, nihilominus dicit non sequi, quod sit omnium consuetudo, ut per Venafr. conf. 16. n. 14.
- Præterea dicit, quod actus emendi sub fide pretii est voluntarius, & eum, qui ita fecit aliquando, ad ita faciendum iterato cogi non posse, l. voluntarie. C. de excusat. tut. & quod facta emptione & sub spe pretii ultra capitale posset alter socius dicere, nolo teneri ultra capitale, & talem emendi licentiam ultra capitale tibi non dedi, Castr. in conf. 416. in fin. lib. 1. Anchar. conf. 333. col. ult. Dec. in l. si socius. num. 4. ff. si cert. pet. Crauet. consil. 129. num. 12. lib. 1. Stracc. in tract. de mercat. n. 14. & 15. tit. de contr. mercat.
- 70 Posse replicari videtur, notorie & constare de tali consuetudine emendi sub fide pretii, & ideo talem adesse consuetudinem negari non posse, & socium non posse asserere, nolle teneri de emptione facta sub fide pretii, quia tenetur approbare facta juxta consuetudinem, ut supra dixi, & non potest se socius excusare, quod emere sub fide sit actus voluntarius, quia si hoc facere expedit societati, dicitur actus necessarius, quia socius ea, quæ utilia sunt, societati facere tenetur, & ea rata consocius habere debet.
- 71 Quid dicendum? Quidem & potest dici, quod poni possint respectu personæ ponentis, quia suum erit damnum & lucrum ex eis proveniens, & potest dici, quod poni non possint respectu alterius socii, quia ipse ex tali immisione neque damnum neque lucrum sentire debet, ut dicitur de socio assumente alterum socium, in d. l. qui admittitur. cum 3. legib. seqq. ff. pro soc.

Secun.



Secundo principaliter agendo de lucro proveniente ex pecuniis immissis in so- 72  
cietate ultra capitale, cui pertinere debeat, Cephal. in *conf.* 475. in 1. dubio. lib.  
4. qui scripsit in eadem causa Ravennaten. in qua scripserunt Decian. & Menoch.  
tenet quod debeat esse commune, sed ego dico, pertinere debere ad immitten-  
tem. Quia quemadmodum ex nova socii assumptione facta ab uno ex sociis, alter  
socius damnum sentire non debet, neque lucrum, d. l. qui admittitur. ita ex nova  
quantitatis immissione ab uno ex sociis facta, alter socius neque lucrum neque  
damnum sentire debet, quia deficit ejus consensus, & sine consensu societas esse  
non potest, & hanc opinionem tenet Menoch. in d. *conf.* 121. n. 26. & seq. &  
Decian. dict. *conf.* 60. n. 19. Et dato etiam, quod tali pecuniarum immissione 73  
consentiret alter socius, nihilominus ex eis neque damnum neque lucrum senti-  
re deberet, quia capitale stat sub periculo ponentis, & ei, & ex eo queritur,  
cujus sub periculo stat, ut dicit Decian. in d. *conf.* 60. n. 19. & probat, & forsan  
nimis laborando Menoch. d. *conf.* 121. n. 26. Et ut clare percipiatur, qualiter 74  
istud lucrum ex capitalis augmento dividi debeat, ita distinguendum esse credo.  
Aut capitale fuit auctum in pecuniis ab immittente pecunias, altero socio ponen-  
te operas: aut fuit auctum a socio ponente operas, altero socio ponente pecu-  
nias.

Et primo casu, si capitale fuit auctum sciente & patiente altero socio, & sic  
concurrente ejus consensu, dico de augmento esse judicandum, prout fuit actum  
a principio. Et quemadmodum a principio conventum fuit juxta societatis natu-  
ram, capitale positum debere stare sub periculo ponentis, & lucrum debere dividi  
pro medietate, attributa medietate operibus, & altera medietate capitali: ita &  
de lucro proveniente ex capitali aucto stante sub periculo ponentis medietas ipsi  
ponenti erit danda, & altera pertinebit ad ponentem operas, ita tenet Petrus de  
Ubaldo, in d. tract. part. 5. q. 20. & Menoch. d. *conf.* 121. n. 34. Si vero capitale 75  
fuit auctum a ponente pecunias incio altero socio, ponente operas, dico, jure  
societatis lucrum ex capitali aucto, pertinere non posse, neq; ad ponentem capi-  
tale, neque ad ponentem operas, quia deficit consensus, & deficit societas in illo  
augmento, l. ut sit. ff. pro soc. sed bene dico, quod lucrum obventum, quia causa-  
tum fuit a capitali aucto, & ab operibus, erit dividendum inter dominum capita-  
lis, & eum, qui operatus fuit, cum non sit conveniens, quod dominus capitalis  
aucti privetur lucro ex eo obvento, & ponens operas privetur lucro obvento ex  
suis operibus. Et si nullum fuit lucrum fuisset causatum ex tali augmento, dico, 76  
quod si socius passus fuit damnum in administrando majorem capitalis quantita-  
tem, quod sibi tale damnum refici debet ab eo, qui in societate ultra summam  
conventam posuit, cum non sit conveniens, quod damnum patiatur ex facto alte-  
rius socii augmentis capitale.

Et



- 77 Et hoc casu cessat illa consideratio, quæ fit, an capitale auctum stet sub periculo ponentis operas, quia non debet stare sub ejus periculo, sed sub periculo ponentis, & lucrum, quod datur ponenti operas, legitime datur, licet stet capitale sub alterius periculo, quia non recipit lucrum ratione capitalis, sed ratione suarum operarum. Est advertendum tamen etiam ad id, quod Petrus de Ubaldis de ratificatione dicit, dicto loco, nempe quod socius, qui ignoravit augmentum capitalis, poterit postea cognita veritate ratificare, quia quod id factum fuerit nomine societatis, cum societatis nomine factum non fuerit, ratificari non potest, *l. si pupilli. §. sed si ego. ff. de neg. gest.* Et quia ratificatio tamen postea de peractis in societate, & sic re integra non existente, fieri non potest, Meno. d. conf. 121. n. 34. in fi. & n. 35. & Decianus d. conf. 60. n. 18. & quia, ut dixi, absque ratificatione lucrum ex pecunia, & ex operibus obventum, pro parte tribui debet domino pecuniarum, & pro parte ei, qui operatus fuit, Dd. in *l. cum oportet. C. de bon. qua lib.*
- 80 Secundo si capitale fuit tamen auctum in pecunia à ponente operas, hoc casu dico, lucrum ex eo obventum in totum pertinere ad augentem & operantem, quia provenit ex pecunia sua, & ex ejus operibus, & ita tenent & proprie in hoc casu scripserunt Menoch. & Decian. in *supra allegatis consiliis*, & iste casus nullam habet difficultatem, sive capitale fuerit auctum inscio, sive sciente altero socio, bene si ex tali augmento societati aliquo modo damnum fuisset causatum, in tali damno alter socius indemnus conservari deberet, ut dixi supra de socio assumpto ab uno ex sociis. Et adverte in proposito, quod capitale in operibus non dicitur proprie augeri, quia operibus non assignatur certa mensura à principio, sed conventum censetur, quod semper socius cum ea, qua tenetur diligentia, operari teneatur, nisi aliquo modo & absque ejus culpa impeditus fuerit, & quoquo modo magis operabitur, majorem quæstus partem habebit.
- 81 Ista sunt dicta de socio tamen augente capitale conventum, quæro modo è contra, quid sit dicendum, si socius, qui promisit ponere mille, posuit solummodo quinquaginta? Hanc quæstionem ponit Petrus de Ubaldis *dict. tractat. part. 5. quæstion. 19.* sub hac forma: Duo contraxerunt societatem, unus promisit ponere tria millia, alter operam & industriam, hoc acto, quod lucri duas partes haberet ponens capitale, & tertiam partem haberet ponens operas, & qui promisit ponere tria millia, posuit tantum mille quingenta, dicit prius dicendum videri, quod ponens operas debeat habere duas lucri partes, & ponens pecuniam unam tantum, quia sic ponens operas habebit lucrum de mille, ut actum fuit à principio, & ponens pecunias habebit lucrum de quingentis. Deinde determinat, lucrum debere dividi, ut conventum fuit, sed quod socius, qui minus posuit, quam
- ponero



ponere deberet, alteri socio teneatur ad interesse arbitrio boni viri, & hanc opinionem probat etiam Menochius in tractat. de arbitr. jud. casu. 125. sub numero 4. quod poterit arbitrio boni & viri determinari, non solum considerata quantitate 82  
superlucrata cum pecuniarum quantitate posita, sed considerata quantitate, quæ à diligentibus viris ejusdem exercitii superlucrata fuit, ut per Alex. in cons. 47. num. 1. libro 1.

Alterum casum huic similem ponit Pet. de Ubal. d. par. 5. q. 18. dicit, duos contraxisse & societatem, in qua unus promisit ponere tria millia, & alter operam & industriam, & pacti fuerunt, ut ponens tria millia solum haberet lucrum 83  
de bis mille, alter vero ponens operam & industriam haberet lucrum de mille, evenit, quod mille solummodo posita fuerunt ab eo, qui tria millia ponere debebat, & dicit, quod ex quo expresse conventum fuit, utile, qui ponebat operam & industriam, deberet habere lucrum de mille, conventio est ei observanda, & sic quod debet habere totum lucrum, & non obstare, quod pars lucri tribuatur pecuniæ, quia id procedat, quando non adest conventio, quæ ubi adest, servanda est, l. si non fuerint. ff. pro soc. vel dicit, quod iste, qui non posuit eam pecuniarum quantitatem, quam ponere promiserat, tenebitur alteri socio ad interesse, l. stipulationes non dividuntur. vers. Celsus. ff. de verb. obligat. & ista est verior opinio & sequenda, ut dixi in casu proxime præcedenti. Sed ad prædicta quæro, utrum & 84  
ad hoc, ut socius possit agere ad interesse contra socium, teneatur protestari, quod non posuerit in societate promissam pecuniarum quantitatem, & an tacendo dicatur consentire, & sibi præjudicium afferre? Afflict in decis. 58. dicit, quod ex tali protestatione facta ab uno socio contra alterum socium clare constaret de exclusione consensus, secundum Bald. in l. si quis testium. C. de testib. sed si non est facta, quod ex hoc non sequatur, ergo consensus, quia talis taciturnitas sibi præjudicaret, & taciturnitas in actis præjudicialibus non inducit consensum, quando daretur reverentia ex parte illius, qui debebat protestari, & tunc præsumitur consensus, Bart. in l. quando dotis. ff. solut. matr. dum allegat l. 1. §. qua oneranda. ff. quarum rer. act. non datur, ubi habetur, socium habere exceptionem, si conveniatur ex societate contracta ob metum reverentialem. Et etiam dicit, quod ex protestatione non facta non inducitur consensus, quando agitur de evidenti præjudicio, l. penult. de furt. Bald. in l. si sim. C. ad Velleian. & in l. 1. C. de bon. mater. & in l. filius. §. invitus. & ibi gloss. ff. de proc.

Reverentia stante ex parte socii & protestari debentis, teneo, ex non facta 85  
protestatione consensum non induci, ut in d. l. 1. §. qua oneranda. Sed deficiente reverentia, dico, protestationem esse necessariam ad hoc, ne socius dicatur consensisse, quia cum ejus taciturnitate & non facta protestatione convenit actus receptionis pecuniarum, & earum administratio in emendo & negociando, & ubi

Z

cum



cum taciturnitate alius actus concurret, consensus præsumitur, etiam in præjudicialibus, Bart. in *l. quo minus*. §. *Julianus*. ff. *rem rat. hab.* Alex. *conf.* 131. num. 4. & seq. lib. 2. Socinus junior *consil.* 46. sub num. 4. libr. 2. Iason in *l. que dotis*. num. 99. ff. *sol. matr.* & est communis opinio, Capr. in *reg.* 56. num. 8. Maschar. in *tractat. de prob. conclus.* 1153. numero 44.

- Sed ut redeam unde abii, nempe ad conclusionem supra firmatam n. 44. lucri partes esse faciendas inspecto capitali, operibus & industria cujuslibet sociorum, dico, quod si mediante re communi, puta fundo, servo & bobus, lucrum ob-  
 86 venerit, erit dividendum pro ea portione, quam quisque in re ipsa habebit, *l. communis servus*. ff. *de acquir. rerum domin.* Et ponitur exemplum de rusticis & in-  
 simul laborantibus in fundo communi, & in fundo conducto, & cum bobus  
 communibus, & secundum tradita à Bartol. *conf.* 186. Caviarellus lucra inter  
 87 istos duos rusticos ita sunt dividenda, prius detrahendæ sunt impensæ factæ ab  
 eis, *l. si unus ex sociis*. §. *si quid unus* ff. *pro soc.* & inter impensas & semen connu-  
 meratur, ut per Alex. *consilio* 99. numero 6. libr. 2. Sed quia semen debet  
 88 poni à colono de suo proprio, *cap. tua. de decimis*. cavendum est, debere deduci  
 ex parte coloni, & non ex parte pertinente & ad dominum, ut tradit Natt. ad  
 Alex. in *dict. consil.* 99. in *ver. domini*. Secundo debet detrahi lucrum, quod bo-  
 bus attribui debet, & debet dari domino bouum, si unus sit dominus, & si duo,  
 erit dividendum pro ea portione inter eos, quam quisque in eis habet, & si sint  
 89 alicujus extranei, debent detrahi expensæ factæ in eis conducendis. Pro qua par-  
 te autem lucrum & bobus sittribuendum, certa regula dari non potest, & Iudi-  
 cis arbitrio terminandum relinquitur, Petrus de Ubaldis *d. tractat. part. 4. sub*  
*num.* 12. *vers. Præterea de hoc videtur*. & male loquitur Baldus in *c. 1. de benef. fratr.*  
*n. 2.* His detractis, quia fructus provenientes ex fundo alieno debent prius divi-  
 di cum ipsius fundi domino, ideo medietas domino prius danda erit, & alia me-  
 dietas erit dividenda inter ipsos rusticos, qui prædium laboraverunt. Et si fru-  
 ctus fuerunt recollecti ex proprio fundo, erunt inter laborantes dividendi pro ea  
 parte, quam quisque in prædio habet, Bartolus in *d. conf.* 186. Petrus de Ubaldis  
*d. loc. part. 4. sub n. 12.* Angel. *conf.* 112 & in *consil.* 113. Aret. in *§. fin. n. 3. instir. de*  
*societat.* Corn. *conf.* 24. col. 5. lib. 1. & in *l. si pascenda. C. de pactis.* Iason in *§. sequens.*  
*n. 47. Inst. de act.* Alex. *conf.* 99. & *consil.* 113. lib. 2. *conf.* 77. lib. 5. Paris. *consil.* 85. lib.  
 1. Anchar. Regien. q. 40. libr. 3.  
 90 Sed quid dicendum, si & unus ex istis rusticis habeat filios operantes & labo-  
 rantes, an ex eo, quia habent alimenta in domo communi patris & patrui, te-  
 neantur etiam in communi operari, & acquirere, vel acquirant eorum patri?  
 Baldus in *capite primo, de benef. fratr. numero secundo.* videtur tenere, harum ope-  
 rarum nullam habendam esse rationem, dum ponit quæstionem de duobus  
 rusticis



rusticis simul stantibus, quorum unus laboravit cum bobus communibus, & dicit, lucrum debere esse commune, quia opera inter fratres præsumitur gratuita, & amicitia fraterna impensa, *argument. ff. de neg. gest. l. ex duobus. in princ. & §. fin.* & subjungit, quod, licet Bartol. medietatem lucri consignet operibus personalibus, & alteram medietatem operibus boum, ita quod qui laboravit debeat habere tres partes, & alter unam, tamen sibi prima opinio magis placeat, argumento illius textus, licet aliquando tanquam discipulus secutus fuerit magistrum suum consulendo.

Sed quicquid Baldus dicat, tenendum est, quæ sita ex operibus filiorum, de tractis impensis victus eorum pertinere ad filios, quoad proprietatem, & ad patrem eorum quoad usumfructum, ita tenet Angel. *in l. ex duobus. ff. de neg. gest. Baldus in l. 1. q. 9. C. pro soc. & in addit. ad tract. Bart. de duob. fratr. & in l. si patruus. quas. penult. C. com. utr. jud. Angel. d. consil. 112. & conf. 113. Ant. de Butr. conf. 7. Petr. de Ubald. d. tract. part. 4. sub num. 12. Alex. in conf. 99. numero 5. ubi dicit, quod hæc sententia est probabilior & communior ea, quam tenuit Bald. in d. c. 1. ubi de his locus fuit lib. 2. & in consilio 133. num. 1. eodem lib. & eam etiam esse magis communem dicit in conf. 77. n. 3. lib. 5. Sed intellige, quod ista divisio est 91  
facienda in capita inter operantes, non pro æquali portione, sed habito respectu ad operas positas à quolibet ipsorum, quia qui plus operatus fuit, & plus de lucro percipere debet arbitrio boni viri, Alex. in d. conf. ut dixi supra num. 44. Petr. d. part. 4. sub nu. 18. & 19. Quid si unus ex istis rusticis habeat uxorem ligonizantem in prædio, & facientem alia opera rusticalia, an suarum operarum ratio haberi possit? De jure esse habendam rationem etiam suarum operarum, tenet Petr. de Ubald. d. part. 4. sub n. 17. sed in fine dicit, contrarium observari de consuetudine, & ego etiam ita pluries observari vidi, & observatum fuisse audi-  
vi. Sed Anchar. Regien. *quas. 40. sub n. 30. lib. 3.* dicit, contrarium vidisse observari in partibus suis: erigitur attendendum, quod in quolibet loco observe-  
tur, & non apparente de observantia erit servandum jus commune, & vide quæ dixi supra cap. 3. numer. 4. cum plurib. seqq. Et si unus ex dictis rusticis habeat filios minores in divisione lucris operarum, ipsorum ratio non est habenda, sed compensari debent cum alimentis perceptis, si ad hoc sufficientia erunt, Petr. de Ubald. d. part. 4. num. 16. & sub n. 18. & num. 10. Et secundum prædicta consi-  
derato capitali, operibus & industria, qualiter lucrum dividi debeat, in aliis similibus casibus, qui evenire possunt, percipi poterit. 93*



N. 59. Hæc quæstio certè dubia est, & in utramque partem subtiliter à jurisperitis disputatur. Veri tamen similior mihi esse videtur opinio negantium, socio licere separatim, inscio & invito altero socio, contractus inire super rebus in societate comprehensis, idque sua vel re vel pecunia propriâ. Nam quomodocunque id excusetur, tamen fieri non posse absque præjudicio societatis, palam est. Deinde quàm diligenter illi caverint, ne fraudibus ulla detur occasio vide in notis cap. 20. n. 7. Quid obstat ergo quin socius, si ex contractu suo vel damni periculum immineat, illud societati, vel si spes lucri affulgeat, sibi soli imputet? Nam hoc illi in proclivi est, si duplicem personam in hac scena agere liceat.

## CAPUT XVI.

*An ille, qui capitalis periculum non sustinet, possit ejus ratione lucrum percipere?*

## SUMMARI A.

- 1 Capitale si fuit communicatum, facta mutua collatione, quilibet sua partis periculum sustinere debet.
- 2 Quia res domino perit.  
Et quia conveniens est, ut quis rei periculum sustineat, ex qua lucrum percipit.
- 3 Capitale si fuit communicatum, quia sic placuit ponenti, ratione domini ponens eum solum pro parte erit obligatus, sustinere dominium.
- 4 Periculum etiam lucri ratione, pro parte translata, sustinere erit obligatus, si vult lucrum pro dicta parte etiam ad eum pertinere, ea ratione, quia vult sentire lucrum.
- 5 Capitale si non fuit communicatum, & ex eo lucrum percipiatur, periculum ad ponentem pertinet, ratione domini & ratione lucri.
- 6 Periculum operarum ponens operas sustinere debet, quia ex eis percipit lucrum, & quia alter socius sustinet periculum capitalis, & sic servatur aequalitas.
- 7 Socii duo si sint discordes, quo in loco merces vendi debeant, & unus cum eis vadat Venetias, alter non debet habere lucrum, quia periculum non sustinuit.
- 8 Sed socius, qui merces vendidit, tenetur ad interesse.
- 9 Socius si revisis rationibus relinquat centum in societate, & faciat, sese scribere creditorem, lucrum ex eis sentire non debet, quia non sustinet periculum.
- 10 Pecunia si pereat ante operas exhibitas, damnum est commune, ne contractus claudicet, declaratur. n. 11.  
Et ea ratione, quia res propria unius ex sociis si pereat occasione societatis, damnum est commune. Declaratur n. 12.

II Intel-



- 11 *Intellectus* l. cum duobus. §. quædam sagariam. ff. pro soc.  
 12 *Intellectus* l. si id quod. §. item celsus. ff. pro soc.  
 13 *Capitale positum in societate non dicitur communicatum, ideo si perdat, damnum est ponentis, & non commune, & num. 14.*

**E**t quia in lucri divisione periculum consideratur, ideo etiam de periculo ¶ videndum est. Duo considerandi sunt casus. Primus casus est, quando pecunia communicatur; secundus casus est, quando pecunia non communicatur. In primo casu considerandum est, quod pecunia dupliciter communicari solet. Uno modo, quia quilibet pecunias ponit; altero modo, quia uno ponente operas & industriam, alter ponit pecunias, & contentatur, quod communicentur, & in fine societatis dividantur, ut dixi supra cap. 9. numer. 60. Si erit communicata pecunia ob mutuam collationem, socius ad hoc, ut ex ea lucrum percipere possit, erit etiam obligatus sustinere ejus periculum pro parte ad eum pertinente, ex qua lucrum percipere intendit, & hoc duplici ratione. Primo quia res domino perire debet, l. que fortuitis. Codic. de pign. act. c. 1. de commod. Secundo, quia qui ex re ¶ lucrum percipit, conveniens est, quod etiam ejusdem rei periculum sustineat, l. si non fuerint §. fin. & leg. Mutius. & l. cum duobus. §. quædam sagariam. in fin. ff. pro soc. & §. 1. & facit textus in l. secundum naturam. ff. de regul. jur. & in l. manifestissimi. Codic. de furtis. & est textus in l. si Titius. ff. de prescript. quem ad hoc probandum singularem dicit Socinus in consilio 268. numero quarto, vers. confirmatur. libro secundo. Si vero erit communicata, quia sic eam ¶ ponenti placuit ratione dominii, ejus periculum solummodo pro parte sustinere erit obligatus, cum solummodo pro parte sit dominus. Ratione lucri vero, an periculum subire teneatur, distinguendum est, an ex parte translata in socium lucrum percipere intendat; an vero solummodo intendat lucrum ex ejus parte percipere, quæ in ejus dominio remansit?

Si intendat percipere lucrum ¶ ex parte translata in socium, erit etiam obligatus sustinere ejus periculum non ratione dominii, sed alia ratione, quia conveniens est, ut supra dixi, quod quis sustineat periculum ejus rei, ex qua lucrum percipit, d. l. cum duobus. §. quædam sagariam. ubi disponitur, quod si unus ex sociis perdat propriam pecuniam, alter socius etiam damnum sentit, & hoc ea ratione, quia ex ea lucrum sentire poterat; ut per Socin. d. cons. 265. vers. secundo & clare.

Si vero lucrum ex ea percipere non intendat, periculum ejus sustinere ratione aliqua non erit obligatus. In secundo casu, ubi pecunia ¶ non est communicata, quia in fine societatis ea ponenti restitui debet, dico periculum in totum ad



eam ponentem pertinere debere, ex rationibus supra adductis, nempe quia res domino perit, & quia ille periculum sustinere debet, qui percipit lucrum. Et hanc opinionem tenere gloss. Oldr. Bart. Bald. Angel. Castr. & esse communem  
 6 tradit Socin. *d. conf. 265. sub n. 2. circa medium. lib. 2.* & ista dicta de capitali & de pecunia procedunt etiam in socio ponente operas & industriam, quia etiam ipse suarum operarum amissionem pati debet, cum earum ratione lucrum percipere intendat, & ita etiam, ut æqualitas inter socios servanda servetur, fieri debet, quia si alter socius sustinet periculum capitalis, ita quod ponens operas earum periculum sustineat, conveniens est, Socin. *in d. conf. 265. in 1. dub. lib. 2.*

7 Et ea ratione, quia non subeunti & periculum lucrum non debetur, si duo sint socii discordantes, quo in loco merces societatis vendi debeant, & unus mercibus præfatis acceptis vadat Venetias, alter socius, quia non sustinet periculum de lucro ex mercibus præfatis redacto, non participabit, ita determinat Bartolus *in leg. quia poterat. ff. ad Trebellian.* & ibi eum sequitur Alex. *column. 1. Aret. in §. illud. Institut. de act. Bertrand. consilio septuagesimo primo, numero secundo, libro 2. part. 1. Roman. conf. 575. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratrib. part. 5. numer. 6. Dec. in l. secundum naturam. sub n. 2. ff. de reg. jur. Rim. jun. conf. 779. n. 81. lib. 7. & conf. 508. n. 15. lib. 5.* bene socius, qui vendidit & merces suo periculo, alteri socio tenebitur ad interesse pro ea quantitate, qua venditæ fuissent in loco, à quo asportare fuerunt, gloss. *in l. si unus ex sociis. ff. pro soc. per text. in l. socium. ff. eodem.* Eadem ratione etiam & attenda, si duo socii, revisis rationibus, scuta centum pro quolibet invenerint in societate, & unus ipsorum accepit sua centum, & alter sua centum in societate reliquit, & fecit se in libro societatis creditorem, & permittit ibidem ea permanere absque ejus periculo, lucrum ex eis percipere non poterit, Petr. de Ubald. *d. part. 5. n. 20.* Sed ad prædicta, quatenus præsupposui & pecuniam non communicari, & damnum pertinere in totum ad ponentem, primo ob stare videntur tradita per Petr. & Cynum *in l. 1. C. pro soc. qui volunt, quod, quando pecunia perit ante operas exhibitas, tunc damnum sit commune, ea ratione, ne contractus claudicet, l. si id quod. ff. de rescind. vend. & refert Socin. in d. conf. 265. sub nu. 2. vers. aliquando & tertio.* & ea ratione, quia res propria unius ex sociis si pereat occasione societatis, damnum est commune, *l. si id quod. §. item Celsus. ff. pro soc.*

II Sed dico, ista non ob stare, quia à principio & societas sub futuro eventu juste contracta fuit, & ex eo, quod postea casu fortuito evenit, eam claudicare dici non potest, *l. cum duobus. §. damna. ff. pro soc.* & si ve jactura eveniat in principio, si ve in medio, si ve in fine negotiationis, Navarr. *in manu. c. 7. n. 252.* Andr. Fachin. *Controv. jur. lib. 2. c. 94. & 95.* Et dico non ob stare tradita de re propria, quia,  
 ut dixi



ut dixi supra, declarando *l. cum duobus. §. quidam sagariam.* ideo socius sentit damnum de propria pecunia unius socii, si perdatur occasione societatis, quia ex ea poterat sentire lucrum, Et textus in *d. l. si id quod. §. item Celsus.* non obstat, quia loquitur de *¶* sociis, qui insimul contulerunt pecunias, & ideo disponitur in ea, quod quilibet suarum pecuniarum damnum patiatur, ut per Socin. *d. conf. 265. vers. secundo.* & clare sub *n. 1.* Fachinæus *d. cap. 94.* Secundo etiam prædictis obstare videtur, quia Bursat. in *conf. 320. n. 49.* dicit, quod secundum *¶* communio-  
 12  
 13  
 opinionem, si capitale perdat, antequam expendatur, quod socius tenebitur ad refectionem, maxime capitali effectu communi, & de communi opinione testantem citat Decian. *conf. 97. n. 64. lib. 2.* & de communi testantem citat Navar. in *manu. c. 17. n. 252. & n. 253.*

Ego dico, & Bursato & Deciano testantibus, hanc esse magis communem *¶* opinionem, non esse credendum, quia quod opinio Alex. in *conf. 131. lib. 5.* in qua se fundant, sit communiter reprobata, dicunt Adden. ad eum, in *vers. quod non.* & Dec. in *l. si pascenda. in 1. not. C. de pactis.* Et quod capitale non censeatur communicatum, & quod ita teneant Theologi, & Corn. in *d. l. si pascenda. q. 4.* & Bald. in *conf. 260. Unus videlicet. circa medium. lib. 1.* & in *conf. 396. committere pecuniam lib. 5.* Et hanc opinionem esse communio-rem & æquio-rem tradit Nat. ad Alex. in *d. conf. 131. vers. quod capitale.* & hanc opinionem amplectitur etiam Navar. in *d. c. 17. n. 252. & 253.* Et istam etiam esse magis communem opinionem apparebit infra, dum agam, an liceat pacisci, quod capitale sit salvum & inde lucrum percipiatur; etiam si aliqua modica lucri quantitas pertineret ad socium, nihilominus quod periculum pertineat in totum ad dominum tradit Crauer. *conf. 247. num. 1. vers. secundo considero. lib. 1.* Et ista de lucro dividendo absque partium conventionem dixisse sufficiat.

N. 5. 6. & 11. Quod hic decedit auctor, pecuniæ jacturam dominum ferre, non etiam socium qui operas contulit, id variè disputatur. Hujus quæstionis quatuor sententias refert Fachinæus & postremæ accedit quæ cum auctore nostro convenit: hac etiam ratione quæ hic non allegatur. Quia nempe oriretur inæqualitas si damnum esset commune. Cum is qui operam ponit duplici afficeretur incommodo: uno quod operam & industriam perderet, altero quod sentiret partem damni: alter vero socius non totam pecuniam amitteret, sed partem dumtaxat.

N. 2. Hoc non semper verum est nam: & creditor ex causa mutui periculum non subit ejus pecuniæ cujus usuras percipit. Et quid si ut quis se periculo eximat, minimam lucri portionem accipiat, relicta maxima parte socio, in pretium periculi quod in se recepit? de quo vide *cap. 17. n. 20. & cap. 19. in notis.*



*De questu dividendo ex partium conventionione.*

## SUMMARI A.

- 1 Taxatio lucri in certa quantitate fieri potest secundum unam opinionem.
- 2 Taxatio huiusmodi fit in societate officiorum.
- 3 Taxatio huiusmodi fit in societate animalium, & num. 4. declaratur, & n. 16. & 17.
- 5 Taxatio huiusmodi fit ex communi observantia in omnibus societatibus.
- 6 Taxatio huiusmodi fit etiam de interesse verisimili.
- 7 Taxatio huiusmodi fit de lucro, si capitale stet sub periculo.
- 8 Taxatio huiusmodi fieri non potest, secundum aliam opinionem. Distinguitur num. 20.
- 9 Taxatio huiusmodi quod sit usuraria, quando etiam dictum fuit capitale periculo non debere subiacere.
- 10 Idem si fuit dictum, capitale pro parte non debere subiacere periculo.
- 11 Idem quod sit usuraria, etiam si capitale subiacet periculo. Capitale non solum, sed etiam lucrum sub periculo poni debet. & n. 19.
- 12 Intellectus l. si fratres. §. item ex facto ff. pro soc.
- 13 Intellectus l. si margaritam ff. pro soc.
- 14 Usurarius à consuetudine non excusatur in foro Poli. Usurarius non excusatur à consuetudine etiam in foro fori. Usurarius quod non sit contractus à consuetudine, declarari potest.
- 15 Usurariam non esse societatem officii, fuit à consuetudine declaratum propter periculum vite.
- 18 Taxatio verisimilis fieri potest, si res vere adsit, & non alius.
- 20 Pactum de certa lucri quantitate præstanda, sive adsit, sive non adsit, & etiam si adsit, & quod capitale stet in tuto, non valet, & est usurarium.
- 21 Pactum si lucrum est verisimile super certa ejus quantitate præstanda, & quod capitale permaneant sub periculo, valet.
- 22 Quia potentialiter plus & minus in ea considerari possunt, & ratione incertitudinis sustinetur.
- 23 Lucrum dicitur stare sub periculo taxatione facta, quando est verisimile, quod in majori quantitate evenire possit.
- 24 Pactum de certa quantitate valet, si lucrum est verisimile, etiam si non fuit dictum, quod



quod capitale subiaceat periculo, quia hoc sic fieri debere intelligitur.

- 25 Pactum de certa lucri verisimilis quantitate præstanda, & quod capitale stet sub periculo, facta declaratione, quod si lucrum adesset in majori quantitate, esset ipsius negotiantis, si in minori, quantitas taxata non deberetur, valet.
- 26 Lucrum debere dividi arbitrio boni viri, si pactum fuit, valet.
- 27 Si inique fuerit arbitratus, recurritur ad Iudicem.
- 28 Lucri divisionem debere fieri arbitrio unius ex sociis, si pactum fuit, valet. & n. 29.
- 30 Pactum de stando simplici dicto creditoris super interesse valet. & n. 31.
- 32 Si inique arbitratus fuerit socius, receditur ab ejus arbitrio, & itur ad Iudicem.
- 33 Pactum de inæquali divisione lucri faciendæ an valeat, nempe ut qui minus posuit magis, & qui magis posuit minus habeat, plures referuntur opiniones. n. 34. & 35.
- Non valere, communis est opinio. n. 36.
- 37 Pactum, quod posito inæquali capitali, lucrum aequaliter dividatur, valet, si capitale etiam sit in fine societatis aequaliter dividendum, & valet quoad capitale titulo donationis. n. 38. 39. & 40.
- 41 Maxime si adsit juramentum, cujus virtute contractus sustinetur eo modo, quo valere potest.
- Intellectus l. si societas. in fin. ff. pro soc.

**I**tem egimus, qualiter quæsius seu lucra sint dividenda citra partium conventionem, modo agendum est de divisione, quæ qualiter sit faciendæ ab ipsis sociis & conventum fuit. Et prima quæstio erit, 1 utrum inter socios pacisci liceat de lucro præstando, non per quotas, puta diimidia, tertia, vel quarta, sed incerta quantitate, puta decem vel duodecim? Et pactum valere dicendum videbatur per l. si margarita. & l. si fratres. §. item ex facto. ff. pro soc. Nam. d. l. si margarita. fuit conventum de margarita vendenda, & quod ea vendita, darentur decem domino, & similiter in d. §. item ex facto, disponitur, quod distractis monumentis, unus ex sociis pecuniam in certa quantitate reciperet, & superfluum haberet alter socius. Et ita quotidie & observatur in societate officiorum, in qua fructus taxantur ad rationem 2 duodecim annua pro centenario, & talis taxatio permittitur; & in judiciis approbatur, & eam licite fieri posse admittit Castra. in tract. de societ. offic. c. 10. & Virgin. Bon. similiter in suo tract. de societ. offic. n. 18. & seq. Talem etiam & taxa- 3 tionem fieri posse in societate animalium admittit Petr. de Ubald. in d. tract. de duob. fratr. part. 5. sub n. 29. vers. secundo casu. ubi dicit, posse conveniri de quantitate frumenti certa præstanda quolibet anno à rustico tenente animalia jure societatis. Et in societate & animalium eam similiter admittit Crauet. in conf. 145. 4

A a

lib. 1.



- lib. 1. ubi vult, posse conveniri de certo numero animalium percipiendo quolibet  
 5 anno, ut declarat sub *num. 15. & 16.* Et videtur, quod sit & ista communis  
 observantia, non solum in societatibus officiorum, ut dixi, sed etiam in ceteris  
 omnibus societatibus, quæ cum mercatorib. data pecunia iniri solent, in quibus  
 apponitur pactum de certa & determinata lucris quantitate præstanda quolibet  
 anno, ita enim approbante consuetudine dicendum videtur, huiusmodi taxa-  
 tionem licite fieri posse. *Oldr. conf. 207. in fi. Bald. in l. uni. in 3. q. C. de his qui*  
*pen. nom. Abb. in conf. 15. col. 1. vers. quid ultra. li. 1. Crauet. d. conf. 145. n. 12. lib.*  
 6 *1. Castr. d. tract. d. c. 10. in fi.* Insuper ubi agitur & de interesse verisimili, quod in  
 vim probationis attento verisimili taxatio de certa quantitate fieri possit, tenet  
*Bald. in l. rogasti. §. si tibi. col. 2. ff. si cert. pet. & ibi Purpur. n. 39. Dec. in c. cum ve-*  
*nerabilis. sub n. 14. de except. Couar. lib. 3. var. resolut. c. 4. sub n. 5. vers. septimo. Ca-*  
 7 *stra. d. c. 10. n. 11. Rimin. jun. conf. 177. n. 27. lib. 2.* Ulterius si capitale sit positum per-  
 maneat sub periculo, quod taxatio de lucro verisimili præstando quolibet anno  
 fieri possit, tenet *Calcan. conf. 84. num. 5. Crauet. in d. conf. 145. num. 16. lib. 1. Ri-*  
*min. jun. conf. 177. num. 26. vers. Præterea nescio videre. lib. 2. & in conf. 400. sub num.*  
 8 *33. lib. 4.* In contrarium, pactum & huiusmodi de certa quantitate præstanda non  
 valere tenet *Glof. in d. l. si fratres. §. item ex facto.* ubi dum in textu dicitur quantita-  
 te interpretatur quotitate, scilicet tertia lucris, vel quarta, & subiungit, quod ex  
 pacto de certa quantitate præstanda non societas, sed fœnus contractum videre-  
 tur. & ita tenet *Bald. conf. 453. lib. 3. Feder. de Senis. conf. 303. Io. de Ana. & ibi*  
*Addit. conf. 93. Abb. conf. 114. lib. 2. Alex. conf. 80. lib. 3. Taf. conf. 33. lib. 3. Rom. conf.*  
*500. & conf. 520. Dec. conf. 516. n. 2. Castr. in conf. 55. lib. 2. Ruin. conf. 102. lib. 1.*  
*qui de communi opinione testatur. Rim. jun. conf. 399. n. 26. & in conf. 400. n. 25.*  
*ibi de communi, & in conf. 463. sub nu. 36. lib. 4. Henrichman in conf. 8. n. 20. 21.*  
*22. lib. 1. part. 1. Peguer. in suis questionib. crim. c. 33.*  
 9 Et quod pactum huiusmodi & non valeat, & sit usurarium, omnino admitti-  
 tur, quando non solum actum fuit de certa quantitate præstanda, sed etiam di-  
 ctum fuit capitale periculo subiacere non debere, sed integrum esse restituen-  
 dum, quia nemo est, qui neget, contractum esse usurarium, quando quis vult  
 ex pecunia posita recipere lucrum certum, & damno non esse suppositum, *Bald.*  
*in l. 1. quest. 9. C. pro soc. & in hoc habemus Constitutionem Sixti V. publicatam*  
 10 *anno 1586.* Insuper quod sit usurarium & non solum quando fuit conventum de  
 toto capitali, quod staret in securo, sed quando fuit ita conventum de parte ca-  
 pitalis, ita tenet *Rim. jun. in d. conf. 463. sub n. 36. lib. 4. post Abb. in conf. 77. co-*  
*lum. 2. lib. 1. & post Socin. in conf. 263. col. 5. vers. secundo quia. lib. 2.* Quinimo  
 11 pactum & esse usurarium, etiam si pecunia posita staret sub periculo, tenet *Ruin.*  
*in d. conf. 102. sub num. 2. lib. 1. Castren. d. conf. 55. lib. 2. Rimin. jun. d. conf. 463.*  
*sub nu.*



sub nu. 36. Henrich. *d. conf.* 8. sub nu. 21. & rationem esse dicit, quia oportet  
 utrumque ponere sub fortuna, & sub periculo, tam lucrum quam capitale, &  
 idem ante eum dixit Castr. *in d. conf.* 55. sub num. 1. & ita etiam tradit Rim. jun. *in*  
*d. conf.* 463. num. 40. *in fin.* Et hanc opinionem tenendo, pactum t̄ huiusmodi non  
 valere, ad contraria ita responderi posse videtur. Et primo ad *d. l. si fratres. §. item*  
*ex facto*, respondetur, dum in ea dicitur de quantitate, esse intelligendum de  
 quotitate, uti gl. exponit, & ejus expositio est sequenda, quia communiter ap-  
 probatur, ut dicit Ruin. *in d. conf.* 102. num. 2. lib. 1. Secundo ad *d. l. si margarit.* re-  
 spondetur, in ejus casu t̄ non fuisse conventum de certo lucro, sed de certo pre-  
 tio, ita respondet Rim. jun. *conf.* 400. num. 57. vide quæ dixi supra c. 11. num. 37.  
 ubi posui alium intellectum. Tercio ad ea, quæ t̄ dicuntur de observantia, respon-  
 detur, observantia parum esse fidendum, quia ubi agitur de usura, licet excusatio-  
 nem præstaret in foro fori, tamen eam non præstat in foro poli, ut Crayet. fatetur  
*in d. conf.* 145. lib. 1. Imo ubi constat de usura, quod nec etiam in foro fori consue-  
 tudo excuset, tradit Rim. jun. *conf.* 218. n. 53. usque ad n. 59. lib. 2. & *conf.* 399. num.  
 58. & *conf.* 400. num. 35. usque ad num. 47. lib. 4. Peguer. *in suis quest. crim.* q. 34. Et  
 licet Decian. *in con.* 2. num. 81. lib. 1. velit, posse declarari à consuetudine, an con-  
 tractus sit usurarius, ejus dicta non obstant, quia loquitur ipse, quod contractus  
 dubius possit à consuetudine declarari, & modo agimus de contractu certe usura-  
 rio. Quarto ad tradita de contractu t̄ societatis officii potest dici, à consuetudine  
 fuisse declaratum non esse usurarium propter periculum vitæ, & ejus incertitudi-  
 nem, ut per Castr. *in d. tract. c.* 10. num. 25. & Bo. *d. loco.* num. 20. *in fin.* Quinto  
 ad ea, quæ dicuntur de animalibus, pro quibus præstatur certa t̄ quantitas fru-  
 menti, respondetur sustineri posse, quia est contractus locationis, in quo de  
 certa mercede conveniri potest, licet non possit fieri in lucro societatis, ut decla-  
 rat Alex. *in conf.* 80. sub nu. 5. lib. 3. Sexto ad dicta de animalibus t̄ certis perci-  
 piendis ex societate per Crayet. *d. conf.* 145. num. 15. respondetur, quod ipse lo-  
 quitur, quando erant extrahenda animalia, si aderant, & capitale erat suppositum  
 periculo, ut declarat sub num. 16. & ipse etiam solum intendit probare contra-  
 ctum in casu suo non fuisse usurarium. Septimo ad taxationem, quæ t̄ quod super  
 verisimili fieri posset, dicitur, respondetur, hanc opinionem non esse tutam,  
 quia contrarium tenet Brabe. *conf.* 88. col. 2. & si vera esset, etiam non procedit  
 in presenti, quia lucrum in certa quantitate præstari debet à socio alteri, etiam si  
 non adsit, & taxatio de certa quantitate super verisimili tunc procedit, quando  
 vere adest res taxata, ita declarat Rim. jun. *in d. conf.* 463. nu. 47. Et responderi  
 potest, hanc t̄ taxationem fieri non posse in lucro societatis, quicquid sit in cete-  
 ris rebus, quia, ut supra dixi, non solum capitale, sed etiam lucrum debet stare  
 sub periculo & sub fortuna, ad hoc ut societas valeat, ut per Castr. *in d. conf.* 55. lib. 2.



- Unde sic resolutis contrariis, rejecta prima, cum hac secunda opinione transeundum esse videbatur. Tamen mihi dicendum videtur, neque cum prima, neque cum secunda indistincte esse transeundum, sed aliquos esse considerandos casus. Et primus erit casus, quando fuit  $\dagger$  conventum, quod capitale staret in tuto, & quod certa quantitas lucri præstaretur, siue adesset siue non adesset, & in hoc casu citra omnem difficultatem tenendum est, contractum omnino esse illicitum, & usurarium, quia ex pecunia, quæ sit restituenda, aliquid ultra sortem recipere non licet, & si recipiatur, usura est, quoquo nomine contractus initus vocetur, ut late per Rim. in d. conf. 390. & d. conf. 400. & d. conf. 463. & per Lupum in c. naviganti. commen. 3. §. 1. nu. 24. ubi de communi & magis communi opinione testatur, & est verum, etiam si fuisset dictum, lucrum debere præstari, si adesset, & non alias. Nat. conf. 403. lib. 2.
- 20 Secundus erit casus, si fuit dictum  $\dagger$  certam lucri quantitatem debere præstari, & fuit declaratum, quod capitale staret sub periculo ponentis, & lucrum erat verisimile, percipi etiam poterat in majori quantitate, & hoc casu dico pactum non esse usurarium neque illicitum. Nam in hoc casu non cadit mutui species, ex qua causatur usura, quia pecunia stat sub periculo ponentis, ut considerat Crauet. d. conf. 145. n. 17. &
- 21 taxatio de certo lucro non facit eum illicitum, quia cum lucri  $\dagger$  quantitas sit incerta, & possit verisimiliter excedere summam taxatam, ratione incertitudinis taxatio illicita dici non debet, & non dicitur excedere modum, cum potentialiter plus & minus in ea considerari possunt, ut est text. in l. oleo. ubi Bald. & Salic. C. de usur. Socin. in conf. 265. n. 4. parum antefinem. lib. 2. Rim. jun. conf. 400. n. 78. lib. 4. & ratione incertitudinis pacta tolerantur, quæ alias non tolerarentur, si ea lege. C. de usur. c. naviganti. & c. in civitate. de usur. Dec. conf. 111. n. 10. lib. 1.
- 22 Et hoc casu procedit opinio supra relata, quod liceat pacisci de certa quantitate, si sit verisimilis, quia vere ex tali taxatione non tangitur natura & substantia societatis, sed tantum fit in vim probationis fundata super verisimili. Et non obstat opinio  $\dagger$  Castr. in d. conf. 55. quod non solum capitale, sed etiam lucrum debeat stare sub fortuna, & sub periculo, quia stat sub fortuna & sub periculo, dum socius potest percipere verisimiliter etiam ultra summam taxatam. Et etiam dici potest, ejus opinionem procedere, quando lucrum taxatum non esset verisimile, sed non procedere, quando, prout præsupponimus, est verisimile, quia tunc, ut dixi, verissima est opinio, taxationem in vim probationis fieri posse. Et non obstat Sixti V. constitutio, quia loquitur, quando capitale est tutum.
- 23 Tercius erit casus, quando  $\dagger$  contracta societate fuit conventum de certa lucri quantitate præstanda, & lucrum erat verisimile, sed quod capitale staret sub periculo ponentis, nihil dictum fuit, & hoc casu etiam credo societatem, & pactionem valere, quia non dicta & non expressa de capitali remanerent sub
- dispo-



dispositione juris communis, *l. quod, si nolit. §. qui assidua. ubi Bart. ff. de edil. edict.* & cum de jure communi capitale debeat stare sub periculo. *l. si non fuerint. in fin. ff. pro soc.* quod periculo fuerit suppositum erit intelligendum, maxime quia agitur de exclusione delicti, nempe de usura. *l. merito. ff. pro soc.* Burlat. *conf. 320. nu. 46. lib. 3.* Quartus & ultimus est casus, quando, prout & factum vidi à pru- 25  
dentiss. & religiosiss. viro, fuit de certa lucri & verisimili quantitate præstanda conventum, puta sex, vel septem annua pro centenario, stante capitali sub ipsius ponentis periculo, & fuit dictum, quod si lucrum adesset in majori quantitate, ultra summam conventam, quod esset ipsius socii negotiatoris; & si minus adesse ostenderet, quod summam conventam præstare non teneretur. Et hoc casu omni penitus dubitatione cessante tenendum est, hanc societatem & hanc pactionem valere, & undequaque licitam esse, cum neque in sorte, neque in lucro socius negotiator damnum sentire possit, & summopere viri Christiani laudandi essent, si sub hac forma officiorum & cæteras societates contraherent, in quibus de certa lucri quantitate præstanda paciscitur. Secunda erit quæstio 26  
principalis, an inter socios pacisci liceat, lucrum debere dividi arbitrio alicujus tertii? Et hoc fieri posse est text. in *l. societatem. ff. pro soc.* & ejus arbitrium erit sequendum *l. in proposita ff. eod.* & si ejus arbitrium erit pravam & iniquum, per Iudicem erit corrigendum. *l. unde si Nerva. ff. eod.* Et ne arbitrium dicatur iniquum, qualiter & divisio sit facienda, docet Iuriscons. in *l. quidem. ff. eod.* his verbis: 27  
*Illud potest conveniens esse boni viri arbitrio, ut non utique aquis partib. socii simus, veluti si alter plus opera, industria, gratia, pecunia, in societate collaturus erat.* Tertia erit quæstio, utrum pacisci & possit, quod lucrum dividatur arbitrio unius ex sociis? Et 28  
licet regulariter dicatur, contractus pendere non posse à voluntate unius ex contrahentium *l. vendentes. C. de contr. empt.* nihilominus pactum valet, quia agitur modo solummodo de lucri divisione, & regula procedit in substantialibus & ipsius contractus, ut per Bald. in *d. l. vendenti. sub n. 12.* Et ita pactum valere 29  
admittit Angel. de Perigl. in *tract. de societ. in 7. quæst.* & Alex. in *conf. 47. n. 4. lib. 1.* & ad hoc facit & opinio Bart. in *l. fin. ff. de præst. stipulat.* ubi admittit pactum valere 30  
à debitore factum super interesse de stando simplici dicto creditoris, sed intellige, quod arbitrari debet, prout & in quæstione præcedenti arbitrari debere 31  
à tertio dixi, quia si intelligitur sibi datum arbitrium ita & taliter, quod boni viri arbitrium sequi non teneretur, pactum non valeret, ut per Bart. & omnes, & præsertim per Imol. in *d. l. fin.*

Et si inique arbitraretur & ab eo recedere, & ad Iudicem ireliceret, ut ibidem 32  
à Dd. traditur, & in materia societatis officii tradit novissime Castr. in *tract. de societ. offic. c. 44.* Quinta erit quæstio, utrum & liceat pacisci de inæquali lucri 33  
divisione facienda, nempe ut qui minus posuit, magis habeat, & qui magis posuit,



suit, minus habeat? *Glof. in l. si non fuerint. in verb. societati. ff. pro soc. refert tres opiniones. Prima est Azo. dicentis pactum non valere per textum ibi, cuius verba sunt: Si vero placuerit, ut quis duas partes vel tres habeat, alius unam, an valeat? Placet valere si modo aliquid plus contulerit societati, vel pecunia, vel opera, vel cuiuscunque alterius rei causa, & per text. in l. quid enim. §. illud. ff. eod. cuius verba retuli supra num. 27. & etiam movetur ea ratione, quia societas habet jus fraternitatis. Unde licet alias huiusmodi pacta servantur, ut l. i. §. si conveniat. ff. depositi, tamen in societate non valeret, d. l. si non fuerint. in fin. cuius verba sunt: Et nos consentimus. talem societatem nullam esse, & alter lucrum sentiret, alter vero nullum lucrum, sed damnum sentiret. Iniquissimum enim genus societatis est, ex qua quis damnum, non etiam lucrum spectet, & l. verum. ff. eod. ubi dicitur, cum societas jus quodammodo fraternitatis in se habeat.*

- 34 Secunda est opinio t̄ Ioan. pactum valere, qui in text. d. l. si non fuerint. subaudit verbum, maxime, ibi, placet valere maxime, si modo, &c. Nam dicit ex eo, quod quis socius sit, affert commodum alteri socio, arg. l. fundi partem. ff. de contr. empr. ubi probatur, quod pactum est loco pretii. Tertia est opinio t̄ Al. dicentis, pactum valere jure pacti, sed non jure societatis, & quod sit donatio, nisi alia ratio impediatur, tenet gl. in l. societas. in fin. ff. eod. Primam opinionem, pactum t̄ non valere, veriore esse ibidem dicit gl. præfata in fine. Eam tenet Azo etiam in summ. C. pro soc. nu. 9. Bald. & Salic. in l. i. C. eod. Abb. consil. 77. lib. 1. Corn. in l. si pascenda. C. de pact. colum. 1. & Purpur. col. 2. testant. de communi, Cod. de pactis. & Decius etiam dicit eam esse communem, licet sub num. 6. contrarium teneat, cui tamen & de communi testando respondet ibidem Curt. jun. col. 1. Fulgos. etiam dicit eam esse communem in d. l. si non fuerint. in princ. Corn. cons. 139. col. 1. & cons. 243. col. 2. lib. 1. & cons. 233. col. 2. lib. 2. & cons. 152. col. pen. lib. 3. Crauet. cons. 173. num. 1. lib. 1. Couar. lib. 3. var. resolut. c. 2. num. 3. circa medium. Socin. in cons. 265. sub num. 9. lib. 2. Ursil. ad Afflict. decis. 58. num. 4. 5. & 6. Decian. cons. 97. sub nu. 54. lib. 2. Ioseph. Lud. concl. 53. vers. & ea potest. num. 24. & vers. imo non valeret. num. 120. Hanc opinionem, pactum t̄ non valere, tunc demum veram esse, quando ponuntur capitalia æqualia, & pactum sit de inæquali divisione facienda, sed non esse veram, quando ponuntur capitalia inæqualia, & sit pactum de æquali divisione facienda, citando Bart. in cons. 98. tenet Corn. in cons. 187. sub num. 6. & in cons. 266. sub num. 2. lib. 3. & in cons. 310. sub num. 7. lib. 4. & cum eo in d. l. si pascenda, videtur transire Dec. num. 7. C. de pact. & Crauet. in cons. 173. sub num. 1. Sed hanc Cornei opinionem t̄ veram non esse dicendum videbatur, quia, communi conclusione stante, de qua in c. prædenti, num. 44. partes lucris æquales esse debere, habito respectu ad capitale, tamen contra conclusionem præfata, pacisci de minori parte danda ei, qui magis posuit, quam de majori parte danda



danda ei, qui minus posuit, cum esse non possit, quod uni detur magis, & alter non habeat minus, & uni detur minus, & alter non habeat magis, licet capitalia sint inæqualia. Et contra Corn. tenet Purpur. *in d. l. si pascenda. num. 31.* & Couar. *d. lib. 3. var. resolut. c. 2. sub n. 3. vers. 3.* & Ioseph. Lud. *d. concl. 53. vers. & ideo. num. 26.* Ego vero non puto ita  $\dagger$  indistincte hanc opinionem Corn. esse reji- 39  
ciendam, sed considero duos casus. Primus est, quando ponuntur capitalia, quæ cuique ponenti, si aderunt in fine societatis, in eadem quantitate erunt restituenda, & hoc casu dico pactiorem de inæquali lucro percipiendo, seu de æquali lucro percipiendo, si sint inæqualia, non valere, quia lucrum quisque percipere debet pro ea parte, quam in societate habet. Secundus est casus, quando ponuntur capitalia inæqualia, ita tamen quod equaliter sint dividenda, si aderunt in fine societatis. Et hoc casu cum Corneo teneo de equali lucro percipiendo pactum valere, quia si capitalia sunt communicata, adeo ut sint communia pro equali portione, utique iustissimum erit pactum, quod lucrum pro equali portione dividatur, & erit, secundum opinionem Doctorum communiter affirmantium, lucrum dividendum habito respectu ad capitale. Et dici non potest, injustitiam  $\dagger$  versari in communicatione capitalium, ut sint communia pro æquali 40  
portione, cum pro inæquali portione ponantur. Nam respondetur id fieri non jure societatis, sed quia sic placet, & titulo donationis, & volenti non fit injuria, & donatio à lege permittitur, & donationis contractus quod non possit præcedere contractum societatis, de jure prohibitum non reperitur, & non est contra fraternitatem, quæ in societate consideratur, sed imo maxima est fraternitas, si unus socius cum altero socio hac liberalitate utatur, ut considerat Corn. *in d. conf. 310. sub nu. 7. lib. 4.* ubi eo magis  $\dagger$  conventionem in casu suo valuisse dicit, quia fuerat appositum juramentum, cujus virtute contractus sustinetur eo modo, quo 41  
valere potest. *l. cum pater. §. filius matrem. ff. de leg. 2.* Et prædictis non obstat textus in *d. l. societas. in fi. ff. pro soc.* in illis verbis: *donationis causa societas recte non contrahitur.* qui loquitur de donatione, quæ insimul cum societate esse debeat, & hoc fieri non potest, quod stante societate donatio contrahatur, quia donatio repugnat verbis significantibus societatem, & repugnat naturæ societatis. Et nos agimus de donatione præcedente contractum societatis, quia prius res donatur, & super re donata societas introducit, & hoc naturæ societatis non repugnat.

N. 20. Imò hic contractus est legitimus si non vi societatis at saltem mutui, cui usura adjecta est, quod licitum de jure, modò jussu major non sit Cod. rot. tit. de Usuris lib. 4. tit. 42. Et ita aliquid ultra sortem accipere, praxis hic obtinuit. De quo eleganter disputantem vid. Grot. introd. lib. 3. cap. 10. *Also men in bꝛupckleening ebenbeel etc.* ut & de



ut & de jure belli & pacis lib. 2. cap. 12. n. 21. Latissimè Salmasius in tractatu de usuris & modo usurarum, etiam de fœnore Trapezitico per totum. Carol. Molinæus de usuris n. 10. & sequentib. quem quoddam usuris faveat malum theologum appellat Faber in cod. lib. 4. tit. 24. defin. 2. nu. 5. illas tamen rectè tolerari asserit in fine ibidem & de errorib. pragmati. decad. 10. err. 1. Et quanquam Gail. lib. 2. obs. 5. usuras tam ex jure canonum, quàm Maximiliani & Car. 5. constitutionib. planè improbat: tamen ut nunc in Belgio passim, ita in Germania novis constitutionib. imperij de an. 1654. §. 172. quicunque 5. ten hœndert licitæ æstimantur. Everard. Fabricius in Gail enucleato d. obs. 5. juxta finem. In Brabantia mihi compertum est, ob prohibitam usuram, obligationes mutui singulis annis trienniis vel quadrienniis renovari & sortem in iis a debitoribus augeri cum præteritis usuris. Vel etiam prima vice obligatio sortem cum usura primi anni continet. Et ita creditores, scrupulosas nimis Canonistarum Divini & civilis juris interpretationes vafre eludunt. Idem fortè alibi sit in usu. Nam Societas humana & quotidiana negotia pecuniarum commerciis carere sine magno incommodo non possunt. Videatur, Carpz. par. 2. constit. 30. def. 5. 6. 7. & 8. ubi latè de usuris etiam non stipulatis cùm debitor in mora est solvendi. Et hæc de usuris, nunc propius ad rem. Et dicendum est contractum hunc esse legitimum etiam jure societatis Couvar. variar. resolut. lib. 3. cap. 2. n. 4. ubi licitè, inquit, dari pecuniam alteri, qui eam quæstum faciat, ut suscepto ejus periculo, lucri majorem partem arbitrio boni viri in pretium periculi retineat, quod alioquin æquis partib. dividendum foret, quod eleganter & multis probat. vid. cap. 19. in notis.

## CAPUT XVIII.

*An valeat pactum, quod capitale sit saluum, & inde lucrum percipiatur.*

## SUMMARI A.

- 1 Pactum an valeat, quod capitale sit saluum, & inde lucrum percipiatur, plures considerantur casus.
- 2 Ponens operas, si non vult sentire earum periculum, pactum non valet, & num. 4. & 5.
- 3 Ponens pecuniam, si non vult subire ejus periculum, & lucrum percipere, pactum non solum est injustum, sed etiam usurarium, & n. 8.
- 6 In contractibus non attenditur, quid dictum, sed quid actum.  
Mutuare ita, ut aliquid recipiatur ultra sortem, usura est.
- 7 Contractus si complectitur mutui rationem, non attento quid dictum fuerit, usurarius judicatur.
- 9 Pactum hujusmodi valere, quod capitale sit saluum, tenent aliqui, & n. 10.
- 11 Verbis significatur & probatur, contractam fuisse societatem, quia obtinent principatum significandi.
- 12 Fallit, quando ex gestis apparet contractam non fuisse societatem.



- 13 Societas dicitur honesta, si est super re licita. & n. 14.  
*Societas dicitur licita, si pecunia non communicatur.*
- 15 Societas, in qua socius non sustinet periculum pecuniarum, est leonina.
- 16 Societas quare dicatur leonina, & quare etiam possit dici asinina. & n. 17.
- 18 Societatis diffinitioni non convenit, quod socius non sustineat damnum pecuniarum.
- 19 Pactum, quod capitale sit saluum, respicit naturalia, & non substantialia societatis, & naturalia pacto mutari possunt.
- 20 Contraria opinio, quod respiciat substantialia, probatur, & n. 21. & 22.
- 21 Intellectus l. si coita. ff. pro soc.
- 22 Naturalia complexiva, & qua contractui coherencia sunt, pacto tolli non possunt.
- 23 Intellectus §. 1. & §. & adeo. Instit. de societ. n. 25.
- 24 Intellectus l. si non fuerint. ff. pro soc.
- 25 Intellectus l. Mutius. in fin. ff. pro soc.
- 26 Intellectus l. cum duob. §. quidam sagariam. ff. pro soc.
- 27 Intellectus l. si id quod, §. item Celsus. ff. pro soc.
- 28 Intellectus ad c. per vestras. de donat. inter vir. & uxor.
- 29 Usura non est usura, qua communiter licita reputatur.
- 30 Contractus quod sit licitus, à consuetudine declarari potest.
- 31 Consuetudinem introducere & probare, difficile est.
- 32 Doctori Theutonico testanti de consuetudine non est credendum in regionibus nostris.
- 33 Usura est prohibita de jure naturali & divino.  
*Usura naturalia & divina consuetudine tolli non possunt.*  
*Ideo usura quod non sit usura, à consuetudine fieri non potest.*
- 34 Etiam summi Pontificis dispensatione.
- 35 Usura quod non sit usura, consuetudine fieri potest, quoad poenam criminalem, secundum aliquorum opinionem.
- 36 Poena enim temporales sicut à lege, ita à consuetudine tolli possunt.
- 37 Minus malum respectu majoris mali habet speciem boni. Declaratur n. 44.
- 38 Precipere aliud est, aliud permittere.
- 39 Usura, quod non sit puniendi in foro fori, à consuetudine fieri non potest, secundum aliam veriore & communio rem opinionem. & num. 41. 42. & 43.
- 40 Usura aliquando dissimulatione non punitur, ratione majoris mali.
- 41 Contrarium probatur. n. 46.
- 42 Opinio communis est sequenda. & n. 54.
- 43 Lege probatum dicitur, quod ratione probatur.
- 44 Usura an sit usura, stante dubietate, à consuetudine declarari potest. Declaratur n. 50.
- 50 Usura an sit declaratio, pertinet ad Iudicem ecclesiasticum.



- 51 *Societas officii quod licita sit, an à consuetudine sustineatur.*  
*Consuetudo de uno contracta ad alium non extenditur.*  
*Consuetudo debet esse uniformis.*
- 52 *Opiniones probabiles si sint plures, unam in conscientia eligere licet.*
- 53 *Et non est necesse eligere meliorem, quia quod melior eligatur est consilii, & non præcepti.*
- 55 *Opinio illa est sequenda, quæ non continet peccatum, relicta illa, quæ peccatum continere dubitatur.*
- 56 *Raro evenit, quod pecunia casu fortuito perdat, & ea, quæ raro eveniunt, non sunt in consideratione. & n. 57.*
- 58 *Contra etiam quæ raro accidunt, sunt in consideratione.*
- 59 *Culpa in aliquo non præsumitur.*
- 60 *Socius non tenetur de casu fortuito.*
- 61 *Delictum non præsumitur.*
- 62 *Pecunia in societate stat sub periculo decoctionis.*
- 63 *Sed stare debet supposita omni periculo.*
- 64 *Mali eventus non sunt in consideratione.*
- 65 *Capitale & lucrum omni periculo suppositum esse debet.*
- 66 *Pecunia si datur super exercitio à sciente, quod non exerceatur, si lucrum percipitur, usura est.*  
*Mutuans si suscipit periculum pecuniæ, aliquid ultra sortem recipere non potest.*  
*Culpam timere, ubi culpa non reperitur, bonarum mentium est.*
- 67 *Societas est injusta & non usuraria secundum aliquos, pacto appposito, quod capitale sit salvum.*
- 68 *Mutuum non potest dici contractum, si non libere transfertur pecuniarum dominium, sed ideo dantur, ut exerceantur in mercatura. contra n. 72.*
- 69 *Dominium non dicitur translatum ex eo, quia pecuniarum periculum pertineat ad recipientem. Declaratur n. 73.*
- 70 *Usura ut evitetur, potius præsumitur contracta societas, quam mutuum. Declaratur n. 85.*
- 71 *Mutuum dicitur contractum, & non societas, pacto appposito, quod capitale in securo permaneat, & n. 74.*  
*Veritas non immutatur per nostrum affirmare vel negare.*  
*Usurarius si sit contractus, non desinit esse talis, licet deficiat animus fœnerandi.*
- 74 *Mutuum fuisse contractum probatur argumento sumpto à cæterorum contractuum diminutione.*
- 75 *Societas quod non sit.*
- 76 *Commodatum quod non sit.*



- 77 Donationem non esse.
- 78 Depositum non esse.
- 79 Locationem non esse.
- 80 Precarium non esse.
- 81 Permutationem non esse.
- 82 Venditionem non esse.
- 83 Contractum innominatum non esse.
- 84 Ideo consequens fieri, quod sit mutuum & usurarium.
- 85 Conjectura & presumptiones cessant, ubi constat de veritate.  
Usura contracta apparet, ubi aliquid recipitur ultra sortem.
- 86 Pactum, quod capitale sit saluum, est iniustum & usurarium, etiam si non fuit conven-  
tum de toto capitali, sed solum de parte.  
Quia idem jus, quod est in toto, quoad totum, est in parte, quoad partem.
- 87 Socius non debet gravari, ut sustineat periculum operarum, & partis capitalis.
- 88 Socius, qui amittit operas, dicitur damnum pati.
- 89 Operis correspondent sorti, & non interusurio.
- 90 Pactum huiusmodi usurarium non rejicitur, firma manente societate, sed totus contractus  
annullatur.

**P**rosequendo eandem materiam divisionis lucri faciendæ, juxta coven-  
ta, prima hujus capituli quæstio erit, an valeat pactum in societate,  
quod capitale non sit periculo suppositum, & inde lucrum percipere  
liceat? Et ut distincte, & ordinate procedamus, primo videbimus, an  
huiusmodi pactum valeat ita simpliciter appositum, nulla considerata  
recompensatione in persona sustinentis periculum? Secundo videbimus, an data  
recompensatione, & quomodo tale pactum sustineri possit? Et primo agendo de  
pacto simpliciter appposito, nulla considerata recompensatione, dico plures casus  
esse considerandos. Primus est casus, quando unus socius ponit operas, & al-  
ter pecunias, & ponens operas paciscitur, nolle subire periculum suarum ope-  
rarum, sed quod pertinere debeat ad ponentem pecuniam, ita quod, si in fine  
societatis lucrum non adesset, ipse suarum operarum recompensationem ab  
altero socio recipere intendat, ne sit in damno ob earum amissionem. Et pa-  
ctum huiusmodi non valere dico, quia, cum ex suis operis lucrum percipere  
intendit, ita conveniens est, quod earum periculum sustineat, ut dixi in c. pre-  
cedenti in fi. ex Socin. in d. conf. 265. in 1. dubio lib. 2. Et quia quemadmodum po-  
nens pecuniam sustinet periculum amissionis non solum interusurii, sed etiam  
sortis, ita alter operarum periculum sustinere debet ad hoc, ut æqualitas serve-  
tur, quæ maxime inter socios servari debet. l. Mutius. ff. pro soc. Secundus est ca-

B b 2

sus,



- 3 sus, quando ꝑ ponens pecunias paciscitur nolle earum periculum sustinere, sed quod pertineat in totum ad ponentem operas, & dico non solum huiusmodi pactum esse iniquum, illicitum & nullum, sed etiam usurarium. Quod sit iniquum, illicitum & nullum probatur in *l. si non fuerint. §. Aristo. ff. pro soc.*
- 4 Et probatur ea ꝑ ratione, quia, ut dixi, non licet socio percipere lucrum, & non subire periculum capitalis *d. §. Aristo. cum aliis similib.* Et probatur ea ꝑ ratione, quia tale pactum, quod periculum in totum pertineat ad unum ex sociis, est contra æqualitatem, quæ inter socios, uti inter fratres, servari debet, *d. l. Mutius.* Quod autem sit usurarium ꝑ probatur ex eo, quia in contractibus non attenditur, quid dictum fuerit, sed quid actum. *l. si unus. in princ. ff. locati.* & dare pecuniam, quod restituatur in genere suo, est mutuum. *l. 2. §. mutui datio. ff. si cert. pet.* & eam dare cum pacto aliquid recipiendi ultra sortem est usura, quoquo nomine contractus initus nuncupetur *c. plerique. & c. seq. 14. q. 3.* Ita semper non attentis ꝑ verbis contrahentium contractum usurarium iudicari, si secum complicit mutui rationem, tenet Abb. in rub. de usur. n. 2. & ibi Bero. num. 37. & in c. 1. n. 75. de in integr. restit. Sotus de iust. & iur. lib. 6. q. 1. art. 1. col. 2. Rim. jun. conf. 218. n. 59. lib. 2. & conf. 399. n. 66. & seqq. & conf. 463. n. 30. & seq. lib. 4. Nat. conf. 670. lib. 4. Et pactum huiusmodi ꝑ esse illicitum, injustum & usurarium, tenent Card. Præpos. & Abb. in c. per vestras. de donat. inter vir. & ux. Abb. conf. 77. lib. 1. & conf. 114. lib. 2. & in c. fin. de usur. Bald. in l. 1. q. 9. C. pro soc. Salic. in auth. ad hæc. n. 14. C. de usur. & in l. mutui. n. 2. ff. si cert. pet. Rom. conf. 238. n. 7. & seq. & conf. 500. n. 11. & conf. 520. nu. 6. & seq. Aret. in §. de illo. Instit. de societ. Alex. in conf. 131. lib. 5. Ias. in conf. 174. lib. 2. & conf. 33. lib. 3. Bertran. conf. 48. lib. 1. Bero. conf. 168. num. 19. lib. 1. Alex. de Nevo. conf. 96. n. 6. Nat. conf. 403. lib. 2. Crauet. conf. 145. n. 16. lib. 1. Gomef. lib. 2. resol. iur. c. 5. sub n. 5. Socin. in c. 1. num. 120. de usur. Dec. in l. si pascenda. num. 8. C. de pact. & in conf. 116. num. 5. & in conf. 123. col. 2. lib. 1. Bursat. conf. 320. num. 9. lib. 2. divus Thom. 2. 2. q. 28. art. 2. Summ. Angel. in ver. societas. num. 2. Summ. Thab. in ver. usura tertio Conrad. de contract. quest. 97. Nauar. in Manual. cap. 17. num. 252. & 253. Lupus in c. naviganti. comm. 3. §. 1. num. 24. late Rim. jun. consil. 399. & consil. 400. consil. 463. num. 5. lib. 4. ubi dicit, hanc opinionem ꝑ tenere passim Dd. utriusque Iuris, & cum eis Theologos etiam concordare. Et Iacobus de Graff. in suis decis. aureis. part. 1. lib. 2. cap. 120. num. 37. dicit, quod talis contractus hodie reperitur expresse prohibitus per constitutionem Sixti V. Ceterum dicta opinio licet ꝑ sit communis, non transit sine difficultate, nam Henrichin. in conf. 8. lib. 1. part. 1. qui fuit discipulus Socini & Decii, ut ipse dicit in conf. 1. n. 126. & num. 159. lib. 1. & in d. conf. 8. multa cumulat ad sustinendum
- 11 huiusmodi pactum valere, & non esse usurarium. Primo pactum ꝑ valere deducit



ducit argumento sumpto à probatione verborum, quia contrahentes dicunt expresse, se contrahere & inire societatem cum hoc pacto, quod capitale sit saluum, & inde lucrum percipiat, & ex verbis potissimum percipitur, qualis contractus à contrahentibus initus fuerit, quia sunt significativa eorum; quæ sunt in animo, Decian. *consil.* 12. *num.* 11. *lib.* 2. obtinent principatum significandi, & sunt major mentis testimonium, Rolan. *consil.* 34. *num.* 13. & 16. *lib.* 4. Respondetur huic argumento & verum esse regulariter ex verbis cognosci, qualis contractus initus fuerit, sed tamen verborum sonus non attendi, quando ex gestis vere cognoscitur, societatis contractum non fuisse initum, quia tunc attenditur, quid actum, & non quid dictum sit. *l. si unus. in princ. ff. locati.* Quod autem ex actis societatem non fuisse contractam resultet, apparebit ex responsione ad subsequens argumentum. Secundo pactum & valere deducitur argumento sumpto à societatis diffinitione, ponendo duas diffinitiones, ut per Henrichman. *d. consil.* 8. *num.* 27. Una est Glos. & Azonis, quam supra posui in *cap. i.* quod societas est duorum pluriumve conventio honeste contracta ob commodiorem usum, & uberiorem quæstum. Altera est ex suo capite, quod societas & est contractus, in quo aliquis res suas communicat alteri, faciendo eum comparticipem dominii & ususfructus earundem pro aliquo alio temporali sibi simili modo communicando.

Primæ enim diffinitioni contractum convenire apparet, quia est honestus, nempe super mercatura & negotiatione licita, & quia est ad commodiorem usum & uberiorem quæstum. Secundæ similiter diffinitioni convenire apparet, quia dominium pecuniæ in socium non transfertur, sed tantum ponens eam facit socium comparticipem dominii, & ususfructus ejusdem. Respondetur, argumentum & non ob stare, imo pugnare contra proprium auctorem, quia si societas est rationabilis conventio, pro ut est cum effectu, ista societatis nomen non meretur, quia non est rationabilis, non ex eo, quia non sit contracta super negotiatione rationabili, sed eo quia ponens capitale ejus periculum subire non intendit. Talem enim societatem esse nullam, iniquissimam & leoninam, est text. expressus in *l. si non fuerint. ff. pro soc. & leoninæ nomen sumpsit à Fabella Æsopi Philosophi Frigii moralis, ut dicit Rim. jun. consil.* 400. *n.* 48. *lib.* 4. Nam asinus, leo & vulpes & societatem iniverunt, ut quod venatu cœpissent, id in commune partirentur, præda quadam nocte, leo jussit, ut asinus partiretur, ille, ut erat itolidus, in tres partes distribuit. Quamobrem indignatus leo asinum dilaniavit, & vulpi, ut de integro partiret, jussit. Illa totam fere prædam leoni attribuit, sibi vix quandam parvam portiunculam servans, leo comprobata distributione rogavit, quinam illam partiendi artem docuisset? Vulpes inquit, ea asini calamitas. Et talem societatem & non solum leoninam, sed asininam appellat Burfat. *consil.* 230. *nu.* 9. *lib.* 3. Foran ex eo,



quia asinus misellus in tragedia illa principalem personam tam inique moriendo representavit.

- 18 Et pugnat etiam contra ꝛ proprium auctoris argumentum respectu secundæ diffinitionis. Quia licet verum esset, quod dominium non transferatur in alium, quod tamen omnino negatur, quia dare pecuniam ita, quod transferatur periculum in recipientem, & restituatur in eodem genere, est mutuum, ut dixi supra, num. 6. nihilominus diffinitio contractui non convenit, quia in ea admittitur, quæ sita debere communicari, & cum admittatur debere communicari, per consequens etiam admittitur damnum debere esse commune, quia semper in societate dicta de lucro procedunt etiam in damno. §. *illud. Instit. de societ.* Et si admittitur damnum commune esse non debere, merito contractui diffinitio non convenit, cum damnum pecuniam ponens sentire non intendat.
- 19 Tercio ad pactum ꝛ sustinendum ita argumentatur. Pactum huiusmodi, ne socius teneatur de periculo capitalis, respicit non substantiam & essentiam, sed naturalia societatis. Et quia naturalia non solum societatis, sed cujuslibet contractus possunt pacto mutari, & alterari, & tolli, merito quod pactum huiusmodi valeat, dicendum est, Henrichman. d. conf. 8. ubi sub n. 50. dicit, ita etiam tenere Theologos, & citat quendam Summen. quem tamen videre non porui. Respondetur ꝛ neque veram esse primam, neque secundam propositionem argumenti. Primam, inquam, veram non esse apparet, quia quod partes sint æquales, non consideratur solum habito respectu ad capitalis & lucri quantitatem, sed etiam habito respectu ad periculum & damnum, l. *Mutius. ff. pro soc. §. illud. Institut. eod.* Et ideo quemadmodum quod partes sint æquales habito respectu ad lucri & capitalis quantitatem, ita quod sint æquales respectu periculi & damni, necessario etiam considerandum venit. Et quemadmodum quod partes sint æquales respectu quantitatis lucri, & capitalis, respicit substantiam, & essentiam societatis, & pactum initum in contrarium non valet, ut dixi supra c. 17. n. 36. ita etiam pactum super damno & periculo capitalis, quod substantiam respiciat, dicendum est. Et quod partes
- 20 sint ꝛ æquales, sit de societatis substantia, probatur in l. *si coita. ff. pro soc.* ubi agitur de partibus societatis constituendis à tertio, & tertio non arbitrate, disponitur societatem non fuisse ad esse deductam, & hoc ea ratione, quia dum loquitur de partibus, loquitur de substantialibus, ut per Bald. in l. *in vendentis. sub n. 23. C. de contrah. empr.* & per Alex. in l. *si quis arbitr. sub n. 4. & per Socin. ibi sub n. 25. ff. de verb. obligat.* Et si dictus textus loqueretur ꝛ in naturalibus, ut per Menoch. in tract. de arbit. jud. q. 68. sub n. 33. nihilominus etiam & secundam propositionem argumenti veram non esse probaret, nempe quod naturalia societatis circa partes, ea salva, pacto tolli & removeri possint. Dictam secundam propositionem



nem etiam veram non esse apparere dico, quia non omnia & naturalia contra-  
ctus pacto tolli & removeri possunt, quia ea, quæ complexiva sunt de substan-  
tia, ut dixi supra, c. 2. n. 13. & 14. & quæ contractui cohærentia sunt, societate  
salva tolli non possunt. Rim. jun. d. conf. 400. n. 98. lib. 4. Sarmi. lib. 1. selecta. inter-  
pr. c. 11. n. 3.

Quarto quod pactum & valeat, adducitur tex. in §. 1. & §. & adeo. Instit. de so-  
ciet. & in l. si non fuerint, & in l. Mutius. & in l. cum duob. §. quidam sagariam. & in l. si  
id quod. §. item Celsus. ff. pro soc. & in c. per vestras. de donat. inter vir. & uxor. Re-  
spondetur, textum in d. §. 1. & §. adeo. non obstare, quia in §. 1. Titius posue-  
rat & centum & operas, & Sejus ducenta & operas, & in §. & adeo. Titius posue-  
rat pecunias, & Sejus operas. Et ideo dicitur in §. 1. pactum valere quod Titius  
habeat duas partes lucris, & damni tertia, quia in cumulo capitalis habet solum-  
modo tertiam partem, nempe centum, & dicitur, quod Sejus habeat duas partes  
damni, quia in cumulo capitalis habet duas partes de tribus, nempe ducenta, & lu-  
crum datur Titio pro duabus partibus, & Seio pro una tantum, quia, ut subjungit-  
ur in textu, sæpe quorundam ita est opera, ut eos iustum sit conditione meliori in  
societatem admitti, & sic in dicto textu non probatur per pactum fieri, quod non  
sustineatur periculum capitalis, cum vere in eo disponatur, quemlibet socium sui  
capitalis periculum sustinere. Ita fit etiam in §. & adeo. eadem ratione, ut quis  
lucrum ferat, & de damno non teneatur, quia percipit lucrum ratione suarum  
operarum, & damni nullam partem sustinet, quia pertinet in totum ad ponen-  
tem pecunias. Eodem modo loquitur & text in d. l. si non fuerint. nempe quod po-  
nens pecuniam sentiat in eis damnum, & lucrum sit commune, quia, ut in tex-  
tu dicitur, plerumque tanta est industria socii, ut plus societati conferat, quam  
pecunia, & ita jura præfata esse intelligenda tradit Abb. in c. per vestras. de donat.  
inter vir. & uxor. & in conf. 77. lib. 1. Anan. in c. fin. de usur. Sotus lib. 6. de iust. &  
jur. q. 6. art. 1. Couar. lib. 3. var. resolut. c. 2. vers. sexto poterit. Narr. conf. 403. sub  
n. 1. lib. 2. Rim. jun. conf. 400. n. 62. Ad text. in l. Mutius. in fin. respondetur & cla-  
re loqui licere pacisci de lucro deducto damno, & inde colligi non posse valere  
pactum super periculo capitalis non sustinendo, quia de hoc in textu præfato nul-  
lum verbum habetur. Ad textum in l. cum duob. §. quidam sagariam. respondetur &  
ex eo, quia ibi disponitur damnum pecuniarum amissarum debere esse com-  
mune, non sequi valere pactum, quod immittens capitale ejus periculum non  
sustineat, quia capitale ponitur respectu ad operas, & ideo uti ponens operas  
ponit eas sub periculo, ita ponens capitale eum sub periculo ponere debet, non  
sic est de pecuniis, quæ occasione societatis ultra capitale expendantur, quia  
cum expendantur pro utilitate communi, & ita damnum commune esse de-  
bet, ita dictum textum intelligit Socin. d. conf. 265. n. 1. lib. 2. Ad textum in l. si  
id quod



- 29 *id quod. §. item Celsus.* respondetur, ideo ibi ¶ disponi pecuniam utriq; perire, quia uterque socius pecuniā contulerat, ut patet in illis verbis: *Si pecuniam contulissimus ad merces emendum*, quæ significant simul ab utroque fuisse positam, ut declarat Socin. *d. conf. 265. sub n. 1. lib. 2.* Si enim simul contulerant, recte ibi dicitur utrique perire, quia ex mutua collatione communis effecta fuerat, & ita ex eo textu apparet non posse inferri, pactum de toto capitali pro parte ponentis valere. *Ad. c. perve-*
- 30 *stas.* respondetur in ¶ eo non disponi, quod pecunia totalis deberet stare in tuto apud mercatorem, sed ejus intellectum esse, pecuniam illam debere stare penes mercatorem sub periculo, ubi per Dec. *conf. 116. sub nu. 5. Sot. de iust. & jur. lib. 6. q. 16. art. 2. Rim. jun. conf. 400. n. 59. lib. 4.* & ideo ex eo argui non posse, quod valeat pactum de toto capitali.
- 31 Quinto ad hunc contractum ¶ sustinendum adducunt consuetudinem, & dicunt, quod usura non appellatur usura, quæ communiter licita reputatur, Bart. *in l. quis sit fugitivus. §. apud Labeonem. ff. de adilit. edict. Cephal. conf. 237. in fin. lib. 2.* Et quod contractus iste, ne dum in Germania, sed per universam Cristianitatem
- 32 celebretur, tradit Henrichm. *d. conf. 8. sub n. 25. & sub n. 84.* & dicit, quod iste ¶ contractus lege divina vel ecclesiæ determinatione prohibitus non reperitur, & cum solummodo de eo dubitetur inter Dd. potuit à consuetudine declarari, quod sit licitus, quia si consuetudo tollit legem positivam, multo magis potest declarare Dd. opiniones. Et ita loquendo de societate officii, quod à consuetudine fuerit declaratum, eam esse licitam, tradit Castra. *in tract. de societ. offic. cap. 4. num. 20. & c. 5. num. 23. cum plurib. seqq.* Respondetur primo, argumentum ¶ non ob stare, quia de asserta consuetudine non constat, & consuetudinem introducere & probare nimis est difficile, ut per Dd. *in l. quibus. ff. de leg. & in l. 1. Cod. quæ sit long. consuet.* & huic Doctori de ea attestanti, maxime in regionibus nostris, non est credendum, ut tradit Rim. jun. *consil. 400. num. 121. cum plurib. seqq.*
- 34 *lib. 4.* Et respondetur ¶ non ob stare dicta à Bart. & à Cephal. quia usura est prohibita de jure naturali, & de jure divino, ut per Couar. *lib. 3. var. resol. cap. 1. Clar. in §. usura. vers. sciendum est. Lup. in tract. de usur. in l. curabit. commen. 1. §. 3. num. 32.* & jurā naturalia & divina à consuetudine tolli non possunt. *c. si. de consuet. c. consuetudinem. 11. dist. & c. illa. 12. dist.* Et ita quod usura non sit usura, à consuetudine fieri non posse tradit Anton. de Prato inter consilia Alex. *consil. 49. lib. 4. Decian. consil. 2. num. 152. lib. 1. Rim. jun. conf. 164. num. 38. & consil. 218. num. 53. lib. 2. & consil. 400. num. 35. & 37. ubi de communi lib. 4.* Et hoc fieri non
- 35 posse ¶ etiam summi Pontificis dispensatione tradunt Dd. *in c. super eo de usur. Couar. d. lib. 3. var. resol. cap. 1. num. 8. Castra. de societ. offic. cap. 5. num. 27.* Dicta à
- 36 Bart. & à Ceph. intelligi ¶ possunt, quod procedant solummodo quoad pœnam temporalem in foro fori, sed non quoad pœnam æternam in foro poli. Ita enim quod



quod à consuetudine fieri possit, quod usura non sit usura, quoad pœnam temporalem in foro fori, sed non quoad pœnam æternam in foro poli, tenet Glos. 1. in c. cum venerabilis. de consuet. & Gl. in c. denique. in ver. consuetudo. Rom. consil. 446. num. 2. Ias. in l. 3. §. jurari. sub num. 16. ff. de jurejur. Dec. in c. nam concupiscentiam. lect. 1. num. 16. & lect. 2. num. 24. de constit. Cravet. consil. 6. num. 103. & consil. 145. num. 12. lib. 1. Rol. consil. 75. n. 47. lib. 1. & consil. 96. num. 31. lib. 2. Decian. de comuni in tract. crimin. lib. 6. cap. 11. num. 66. Et dicta Bart. & Cephal. esse intelligenda cum hac distinctione tradit Ioannes Cephalus in epistola posita in princ. lib. 5. cons. Cephal. defendendo patrem à morsibus Ioan. Baptistæ Antonutii Eugubini asserentis, dictum Cephal. esse falsissimum, erroneum & scandalosum, & quasi hæreticum, & cum hac distinctione etiam eundem Cephal. defendit Menoch. in consil. 343. numero sexto, libro quarto, ubi dicit, quod hanc distinctionem admittant Theologi, quos commemorat & comprobat dictus Antonutius Eugubinus in Catech. pag. 405.

Et comprobatur ista distinctio t ex eo, quia leges temporales pœnas usurarias imponentes à consuetudine, quæ vim legis habet, tolli & removeri possunt. l. nihil tam naturale. ff. de reg. jur. ut per Decian. in d. cap. 11. sub num. 56. libro sexto, & comprobatur ex traditis à Iacobo Grassi. in suis decis. aureis. part. 1. libro secundo, cap. 102. num. 4. ubi dicit, quod jura civilia non approbant usuras, sed tantum impunitas relinquunt, sicut impunitum relinquunt maritum interficientem uxorem, & permittunt t lupanaria, ad evitandum majora mala, & ad hoc facit illud, quod dici solet, minus malum respectu majoris mali habere speciem boni. Aristot. libro primo Ethic. cap. 5. Et quod si lex permittat, non tamen tollat peccatum, est textus in c. hac ratione. 31. quest. 1. cujus verba sunt: Aliud est t enim percipere, aliud per-  
mittere. Quod enim permittimus nolentes percipimus, quia malas hominum voluntates ad plenum probare non possumus, & ita tenet Bald. in l. improbum. C. ex quibus caus. infam. irrog. Rim. jun. cons. 218. sub num. 51. lib. 2. & Sotus. lib. 6. de iust. & jur. q. 3. art. 1. col. 5.

Ex abundantia etiam dici potest, dicta à Bartolo & à Cephalo indistincte t vera non esse tam in foro conscientie, quam etiam in foro fori. Quia quod consuetudo non excuset à pœna in his, quæ sunt de se mala, tenet Innoc. in c. sane. de offic. ordin. Bald. in l. de quibus. colum. 23. ff. de leg. Marf. in l. 1. colum. 12. ff. ad leg. Corn. de sicar. & in §. enim. §. quoniam. Calcan. consil. 28. colum. 5. Tiraquell. t in tract. de pœnis. tempor. causa 42. nu. 12. Felin. in c. ea. que de Simon. Gabriel. tit. de malefic. conclus. 8. num. 27. Menoch. de arbitr. jud. casu 375. numero trigesimo quarto. Clar. in §. blasphemia. vers. vim potest. & ibi Bajard. in addit. sub num. 24. in fin. Decian. in tract. crim. qui dicit hanc veriore & sequendam in judicando, cap. 5. sub num. 4. Natt. consil. 586. in fin. libro tertio. Peguer. in q. crimin. cap. 34. Addit. ad Clar. §. usura. num.



- ra. num. 31. Couar. in c. quamvis. de pact. in 6. part. 1. §. 7. sub num. 12. vers. quid de
- 42 *†* consuetudine. ubi declarat, quod distinctio supraposita non procedat, ubi clare constet delictum esse delictum, sed tantum procedat, ubi actus fuisset dubius, Lupus in tract. de usur. comment. 4. §. 4. nu. 65. in fin. Rimin. jun. in consil. 218. nu.
- 43 *†* vero quinquagesimo tertio. ubi vult, quod distinctio *†* prefata procedat solum, ubi agitur de jure civili, & non de jure canonico, & quod procedat solummodo, si eam scivisset, & tolerasset superior, & in consil. 400. num. 35. & seq. lib. 4. Et hanc esse veriore & communiorem opinionem contra suprapositam distinctionem tradit Farinat. in tract. crimin. tit. de delict. & penis. quest. 20. sub num. 45.
- 44 Potest etiam dici consuetudine fieri *†* non posse, quod usura non sit usura, & quod usurarii non puniantur, & si eveniat aliquando, quod usurarii non puniantur, hoc non fieri ratione consuetudinis, quia introduci non potest contra jus divinum. d. c. fi. de consuet. sed per dissimulationem & conniventiam ex aliquibus rationibus ita fieri suadentibus, puta ratione majoris mali, ut per Couar. in d. c. quamvis pactum. part. 1. §. 7. sub n. 12. vers. quid de consuetudine. sed quia Anton. de Prato inter consilia Alex. conf. 49. n. 3. lib. 4. post. Io. Andr. in reg. peccatum. de reg. jur. in 6. dicit neque etiam ad bonum *†* consequendum uluras debere permitti, quia anima ceteris rebus omnibus est anteposenda, l. sancimus. C. de sacrosanct. eccles. Rim. jun. conf. 413. nu. 48. & seq. lib. 4. ubi vult, quod in concursu *†* duarum publicarum utilitatum praeferatur illa, quae animam concernit, juxta dictum sacrae scripturae: *Primum querite regnum Dei, & haec omnia adjicientur vobis.* Ad alia in argumento *†* contenta respondetur, non esse verum, quod non fuerit jam determinatum hujusmodi pactum esse usurarium, nam ut supra dixi n. 8. quod sit usurarium, tenent Dd. communiter, ac etiam Theologi, & ubi est controversia inter Dd. ab ea opinione, quae communis est, recedere non licet, Dd.
- 48 in c. 1. de constit. Corat. in tract. de com. opp. tit. 12. Et etiam pactum esse *†* usurarium fuit determinatum à Sixto V. ut dicit Graff. d. c. 120. num. 37. Et si non probetur lege particulari hujusmodi pactum esse usurarium, tamen quod probetur urgentissimis rationibus, & ideo perinde esse ac si lege probaretur, tradit Rim. jun. d. conf. 400. n. 128. & seq. lib. 4.
- 49 Et dato, non concessio, quod *†* dubium esset, an sit usurarium, & quod à consuetudine declarari possit, an contractus dubius sit usurarius. Decian. in tract. crim. lib. 6. c. 5. sub n. 3. & 4. & in consil. 2. nu. 154. & 155. lib. 1. Navar. in Manual. c. 27. nu. 286. Cravet. conf. 924. n. 17. lib. 5. Surd. conf. 327. n. 52. lib. 3. tamen considerandum est, non *†* indistincte quamlibet assertam consuetudinem habere hanc facultatem declarandi contractum non esse usurarium, quia ista declaratio, an contractus sit usurarius, pertinet ad Iudicem ecclesiasticum. Felin. qui de communi testatur. in c. cum sit. num. 1. de for. comper. Ripa in c. 2. num.



17. de iudic. Ias. *conf.* 113. n. 3. lib. 4. Rolan. *conf.* 75. n. 37. lib. 1. & *conf.* 96. n. 44. lib. 2. Natt. *conf.* 369. n. 12. lib. 2. Vulpel. *conf.* 70. n. 3. Farinac. *tit. de inquisit. q.* 8. n. 135. *Addit. ad Berta2. conf.* 238. lib. 1.

Et his attentis circa ꝑ consuetudinem parum tuta videntur ea, quæ de societate 51  
officii dicuntur, nempe quod à consuetudine sustineatur, & eo magis parum tu-  
ta videntur, quia eo deventum est, ut amplius hodie vere super officiis, prout  
olim fiebat, non contrahantur; & consuetudo de uno ad alium contractum non  
extenditur. Cravet. *conf.* 170. num. 4. lib. 1. & consuetudo ad hoc, ut atten-  
datur, debet esse uniformis, & non difformis. Bart. in l. 2. in princ. n. 22. ff. so-  
lut. matr. Alex. *conf.* 5. n. 5. & tantum habet de potentia, quantum de usu. Bald.  
in l. fin. vers. unum aliud scias. C. com. utr. Ind. Solummodo enim hodie verbo su-  
per officiis contrahitur ista societas, quia in rei veritate pecunia non deservit  
pro officiali, sed in alios usus convertuntur, ad libitum recipientis, & offi-  
cialis tantum præstat nudum nomen officii, unde consuetudo, si alias contra-  
ctum approbavit, quando vere societas super officio inita erat, quod hodie  
eam approbet, dum contrahitur super conficto nomine officii, dici non posse  
videtur. Sexto adducitur ad sustinendum ꝑ huiusmodi pactum licitum esse, 52  
inter diversas opiniones probabiles unam eligere bona conscientia, & secun-  
dum eam operari, Henrichman. d. *consil.* 8. num. 87. usque ad nu. 104. ubi hanc  
opinionem pluribus rationibus exornat, & si quispiam dicit tutiorem viam ꝑ 53  
in dubio esse eligendam. c. 1. de scrut. in ordin. fac. respondet hoc esse consilii &  
non præcepti, quia alias oporteret multos intrare religionem, quæ est tutior  
via. Respondetur in præsentī ꝑ amplius electioni locum non esse, quia habemus 54  
Bullam Sixti V. ut supra dixi, & quia etiam habemus communem opinio-  
nem Doctorum & Theologorum, pactum esse usurarium, à qua amplius rece-  
dere non debemus. Navar. in Man. c. 27. num. 286. Et etiam quia licet non sit  
de præcepto eligere tutiorem viam, quando altera est tuta, tamen bene si una  
via potest continere peccatum, & altera certe peccatum continere non potest,  
illa quæ certe peccatum continere non potest, dimissa altera dubia ꝑ est eligenda. 55  
Ita esse abstinendum à contractu, in quo quis potest dubitare de peccato, post  
glos. in c. naviganti. in ver. dubitatur. de usur. tradunt ibidem Io. And. Host. Abb.  
Butr. & Cardin. & his relatis Gabriel. *tit. de malef. concl.* 2. num. 5. Navar. in d.  
cap. 27. num. 284. Ric. jun. *consil.* 400. num. 132. lib. 4. Menoch. *consil.* 109. num.  
24. lib. 1. Septimo arguunt pactum non esse usurarium, quia appositum nihil  
relewat, cum ꝑ raro eveniat, quod pecunia casu fortuito perdatur, & ea, quæ 56  
raro eveniunt, nullius sunt considerationis, l. nam ad ea. ff. de legib. Henrich-  
man. d. *consil.* 8. num. 64. ubi etiam considerat, quod pactum sit nullius effectus.  
Quia licet pecunia perdatur negligentia negotiatoris recipientis, juxta dictum



- 57 eccles. cap. 27. Difficile eximitur negotians à negligentia, & sic teneatur negligens ꝛ de amissione, nihilominus pecuniam acceptam non restituit, sed ad asilum confugit,
- 58 fidem fallit, & se decessisse dissimulat. Respondetur etiam ea ꝛ quæ raro accidunt in consideratione haberi. §. insula. Instit. de rerum division. l. sed & si per prætorum. §. si feria. ff. ex quibus causis major. sed potius considerari à lege, quæ frequentius accidunt, Glos. in d. §. insula. Et periculum pecuniarum positarum in societate non esse de his, quæ raro accidunt, de quibus lex non habet considerationem, probatur per text. in l. si non fuerint. & in omnibus aliis legibus, ubi agitur de periculo amissionis capitalis. Dumenim de eo agitur, clarum est, quod habetur in consideratione. Et hoc argumentum esse falsum dicit Rim. jun. d. consil. 400. num. 67. quia diceie, quod raro ꝛ pecunia pereat casu fortuito, & sæpe negligentia, est arguere culpam in eo, quæ tamen in aliquo non præsumitur, & ab allegante probari debet. Glos. Bart. & Dd. in l. si quis ex argentariis. ff. de eden. Et non potest dici, quod pactum ꝛ nihil operetur, cum vere de casu fortuito non teneretur recipiens, si huiusmodi pactum non apponeretur, l. cum duobus. §. damna. ff. pro soc. bene potest dici, quod nihil operetur, quia est usurarium. Et consideratio, quæ sit ꝛ de mercatore fallente fidem, fingente se decoxisse, & refugiente ad asilum, est penitus nullius momenti, quia est allegare delictum, quod nullo modo præsumi debet. l. merito. ff. pro soc. Rim. d. consil. 400. num. 66. Octavo Henrichman. consil. 8. num. 72. ad sustinendum ꝛ pactum dicit considerari posse, eo non obstante pecuniam non stare absque periculo, cum sit supposita periculo decoctionis. Respondetur, ex solo periculo decoctionis ꝛ pactum non justificari, quia capitale debet esse suppositum omni periculo, cum omne lucrum ex eo proveniens socius ponens eum recipere intendat, d. l. non fuerint. in fin. cum similibus. ff. pro soc. Et respondetur, ad hoc, ut pactum dicatur usurarium, satis esse, quod socius eo appposito intendat aufugere omnia pericula interitus, quæ aufugi possunt, & de his periculis, quæ aufugi possunt, pacto appposito loquuntur Dd. damnantes pactum, & non loquuntur de illis, quæ aufugere impossibile est. Item respondetur, quod isti mali eventus ꝛ non sunt in consideratione. l. inter stipulantes. §. sacram. & ibi Dd. ff. de verb. obligat. & ita respondet Rim. jun. d. consil. 400. num. 79. lib. 4. Et quia capitale debet esse ꝛ suppositum omni periculo, & lucrum etiam omni periculo suppositum esse debet, ut per Castr. in consil. 55. lib. 2. Rim. jun. consil. 463. lib. 4. nunquam ausus fui asserere, societatem officii, in qua pro lucro certo taxantur duodecim annua, à solo periculo mortis justificari posse: nam quia pecuniæ si exercentur, & non alias generant lucrum, cum non exercentur, & cum non subiaceant periculo in exercendo, quod periculo societatis subiaceant, ad lucrum conventum causandum affirmari non posse videtur. Est enim mortis periculum quid extra societatem, ut Alex. tradit in consil.

132. sub.



132. *sub num. 8. lib. 5.* & adeo quid separatum & diversum à lucro, ut non solum dici non possit causa inductiva lucri, sed imò dici debeat causa dissolutiva societatis. *l. adeo. ff. pro soc.* Et cum vere pecuniæ non t̄ exerceantur super officio, licet hoc dicatur, quia mendacia nihil ponunt in esse. *l. accusare. & ibi Bald. ff. de pact.* & quia est usura, si datur pecunia super exercitio à sciente, quod non exercebitur, si lucrum percipiat, & pecunia sit restituenda. Navar. *in Manual. cap. 17. num. 258.* Graff. *in suis decis. cap. 120. num. 9. lib. 2. part. 1.* multo magis quod à solo periculo vitæ sustineatur firmare non auderem, cum nec si in totum mutuans pecuniæ mutuatae periculum subeat, aliquid ultra sortem recipere possit. *c. fin. & ibi glos. Abb. & ceteri. de usur. Roman. consil. 250. sub num. 4. Dec. consil. 123. col. 1. & 2. lib. 1.* 66

Sed in omnibus me subjicio determinationi sanctæ ecclesiæ, sic de hujusmodi contractu loquendo Boccatus *in tract. de societ. offic. num. 197. in fin.* se remittit in omnibus saniori judicio. Et si ejus essem auctoritatis, ut aliorum animos movere possem, consulere, quod quisque se ab hoc contractu abstinere, quia bonarum mentium est ibi culpam timere, ubi culpa non reperitur, *glos. in c. si vere. in ver. sub spe venia. de senten. excom.* & in dubio pro anima semper tutior via eligenda est, *Glos. in c. naviganti. in ver. dubitatur, & ibi Io. Andr. Hostien. & Abb. colum. 1. & Butr. in fin. & Card. colum. 1. vers. oppono in eo. de usuris.* Nono aliqui dicunt, contractum non esse t̄ usurarium, sed injustum, ea ratione, quia deficit in eo causa mutui, & satis est censi societatem esse iniquam in damnum proximi, ut per Couar. *lib. 3. var. resol. c. 2. sub num. 3.* Et quod deficiat causa t̄ mutui, probari dicunt, quia in mutuo libere transfertur dominium, & ista pecunia à socio alteri socio datur ad hoc, ut in negotiatione seu mercatura, super qua fuit contracta societas, exerceatur, & sic non libere in eum transfertur dominium, cum ea ad libitum uti non possit, Navar. *in tract. sub num. 37.* Henrichman. *d. consil. 8. num. 30.* Et ex eo, quia periculum t̄ pertinet ad recipientem, non inde sequi dicunt, in eum fuisse translatum dominium, quia etiam in commodato apponitur pactum, quod rei commodatae periculum pertineat ad recipientem, & nihilominus in eum non transfertur dominium. Navar. *d. loco numero trigesimo sexto.* Considerant etiam t̄ quod si ex auctore præsumi potest contractum mutuum, & contracta societas ad evitandum usuram, & sic delictum, magis præsumi debet contracta societas, quam mutuum. *l. mentio. ff. pro soc.* Henrichm. *d. consil. 8. num. 99.* Respondetur, contractum esse non solum injustum sed etiam usurarium, quia Bald. *in l. 1. C. pro soc.* dicit, quod talis t̄ contractus societatis esse non potest neque ex forma, neque ex natura. Ex forma non, quia est contractus mutui. Ex natura non, quia est contra naturam societatis, quod capitale in securo permaneat, Rimin. jun. *consil. 399. numero 27. libro quarto.* & ut dixi 67 68 69 70 71



supra, in qualibet conventionione, ubi adest species mutui, & forti augmentum accedit, usura committitur, & non attenditur, quibus verbis usi fuerint contrahentes quia consideratur, quid actum & non quid dictum fuit, & per nostrum affirmare vel negare veritas non immutatur. *l. cura falsa. C. de jur. & fact. ignor. Menoch. in tract. de presumpt. lib. 3. pres. 123. num. 9.* ubi etiam dicit, quod si contractus sit vere foeneratitius, non per hoc talis esse desinit, si deficiat animus foenerandi.

- 72 Et non obstat conventio transposita, quod pecunia exerceatur super mercatura, quia non ex tali conventionione impeditur, quin dominium in recipientem transferatur, & quod transferatur admittunt Navar. & Henrichman. *in locis supra citatis.* & si transferatur & veniat postmodum restituenda cum lucro, certe sequitur, mutuum fuisse contractum, & fuisse contractam usuram, pacto apposito, quod cum lucri augmento sit restituenda. Similiter non obstat, 73 quod ratione transpositi periculi non dicatur translatum dominium, ut in commodato, quia hoc ideo fit in commodato, quia eadem res restituenda venit, sed non ita fit in mutuo, in quo non eadem res, sed alia ejusdem generis restitui debet. *l. 2. §. mutui datio. ff. si cert. per.* Et quod ista conventio transposita contineat causam mutui, & non alterius contractus, optime contra se ipsum deducit Henrichm. *d. consil. 8. numero quinto. cum pluribus seqq.* sumpto argumento à sufficienti partium enumeratione.

- 75 Quod non sit contractus transpositus societatis, dicit, quia de natura societatis est, quod socius teneatur de culpa, & quod partes sint æquales, & in ista conventionione fit, quod socius teneatur de periculo, & quod partes non sint æquales. Quod non 76 sit transpositum commodatum, dicit, quia licet ad pompam pecunia commodari possit, ut commodatarius appareat ditior. *l. sed mihi videtur. §. fin. cum l. seq. ff. commod. tamen transit in alium contractum, quando aliquid datur, quia debet esse gratuitum. l. si rem tibi. §. unum. ff. commod. & l. si tibi. in fin. ff. de praescript. ver. Præterea in commodato non debet idem reddi in genere, sed in specie. l. in commodato. §. sicut. ff. commod.*

- 77 Et quod non sit donatio, quia non datur transposita pecunia, ut non restituatur, quemadmodum fit in donatione. *l. 1. ff. de donat.* Etiam non esse depositum, quia non 78 transposita datur pecunia causa custodiæ, ut fit in deposito. *l. 1. ff. depositi.* & quando pecunia datur causa utendi convertitur in mutuum. *l. Lucius. la. 1. & l. dies sponsaliorum. §. 1. ff. depositi. & l. certi conditio. §. fin. cum l. seq. ff. si cert. per. l. in navi Sausfei. ff. locati.* Et non esse locationem, quia etiam locatio, quando idem redditur in genere, convertitur transposita in causam mutui. *l. in navi Sausfei. ff. locati.* quia solummodo in mutuo fit, ut idem reddatur in genere. *l. mutuum. & l. cum quid. ff. si cert. petat.* Et quia in hac locatione & in deposito proxime relato periculum amissionis pertinet ad conductorem, & depositarium, quemadmodum in mutuo pertinet ad mutuata-



tuarium, *l. certi conditio. §. fin. cum l. seq. ff. si cert. pet.* quia genus perire non potest, *l. in ratione. §. in certo. ff. ad leg. Falcid.* ideo hunc non esse contractum locationis sequitur.

Precarium etiam non esse dicit, quia licet precarium etiam detur in rebus mobilibus, *l. in rebus. ff. de precario.* & ad usum indeterminatum, tamen in eo non transfertur dominium, & potest quandoque revocari, *l. 1. & l. cum precario. ff. eodem.* Nec esse permutationem, quia non solum fit, quando datur species pro specie, *l. 1. ff. de rerum permut.* & hinc inde jura cuique competentia super re permutata transferuntur. Venditionem etiam non esse dicit, quia datur non solummodo pecunia utenda, ut restituatur, quod emptioni non convenit, in qua requiritur, quod ab una parte tradatur res, & altera pretium, ita ut non restituatur, *l. mutuum. in princ. ff. si cert. pet. & l. ex empt. ff. de act. empti.* Ultimo loco nec esse non contractum innominatum dicit, quia datur pecunia restituenda in genere, quod non fit in contractu innominato, ut videtur sentire Bart. in *l. fin. ff. de condit. ob caus.* & quia conventio transit in specificam formam contractus, *l. 1. cum seq. l. si gratuitam. & l. Titius. in fin. ff. eod. l. in l. cum quid. ff. si cert. pet.* Sic igitur contractum non connumeratione facta, cum hanc conventionem appareat nemini ex eis convenire, merito sequitur, mutuum, cui convenit, contractum fuisse, & per consequens pactum esse usurarium dicendum esse, ita argumentatur etiam Peguer. in *suis quest. criminal. q. 33.* Et id quod dictum fuit, in dubio ad excludendam non usuram presumi debere magis, societatem fuisse contractam, quam mutuum, non obstat, quia in dubio presumptio sumitur exclusiva delicti, sed in clavis cessant conjecturae & presumptiones, *l. Divus ff. de in integr. restit. Rim. jun. consil. 399. nu. 69. libr. 4.* & ubi constat de conventionem pluris accipiendi, quam datum fuit, constat etiam, scenus contractum fuisse, Bald. in *l. rogasti. in fin. & ibi Castr. nu. 5. ff. si cert. pet. Menoch. conf. 109. n. 8. lib. 1. & in tract. de presumpt. lib. 3. pras. 123. n. 3. Rom. conf. 238. n. 4. & conf. 290. n. 6. & conf. 520. n. 1. Dec. conf. 116. nu. 3. & consil. 123. col. 2. Rip. in l. 2. n. 6. ff. si cert. pet. Natt. conf. 403. sub n. 1. lib. 2.*

Et ita contrariis remotis firma remanet non opinio, hujusmodi pactum, quod capitale sit salvum, esse usurarium, & ampliatur, quod vera sit & procedat, etiam quando non de toto capitali, sed de ipsius parte, quod non sit supposita periculo, & inde lucrum percipiatur, conventum fuit, quia quod juris est de toto, quoad totum, idem juris est de parte, quoad partem, *l. qua de tota. ff. de rei vend.* Ita formaliter arguit Socin. in *d. conf. 265. col. 4. vers. secundo quia. lib. 2.* & post eum Rim. jun. *conf. 400. n. 51. & conf. 463. nu. 37. lib. 4.* Quemadmodum enim non licet subire periculum non operarum & totius capitalis, ita non licet subire periculum operarum & partis capitalis, & ex hoc detegi disparitatem & turpi-



- turpitudinem pacti, dicit Abb. *in cons. 77. lib. 1.* Et hanc opinionem tenere San- Thom. *in 2. 2. qu. 88. artic. 2.* & alios Theologos, quos citat, tradit Socin. *d. consil. 265. sub numero 4. libro 2.* & dicit, hanc opinionem probari auctoritate gloss. *in l. 1. Codic. pro soc. & aliorum*, qui eam communiter sequuntur. Et ad eos, qui
- 88 † dicunt, quod amittens operas non dicatur damnum pati, & ideo conveniat, quod sustineat periculum capitalis pro dimidia, quemadmodum lucrum recipit pro dimidia, respondet, quod lucrum non causatur ex sola pecunia, sed ab ope- ribus & pecunia, & quod dimidia lucri assignatur pro operibus, & ille, qui amit- tit operas, dicitur damnum pati, quia operæ adeo æstimantur, ut prævaleant ali- quando capitali, *d. l. si non fuerint. ff. pro soc.* Et si prævalent, quemadmodum qui amittit capitale dicitur pati damnum, sic & de eo, qui amittit operas prævalentes capitali, quod damnum patiatur, dicendum est; alias enim si ita non diceretur, operas esse correspondentes, & prævalere etiam capitali, dici non posset. Et ad
- 89 id, quod † dicitur, operas correspondere interusurio, & non capitali, respon- det, quod correspondeant capitali, expresse probatur *in dict. l. si non fuerint.* & ista est communis opinio, ut dixi supra *capite decimo sexto.* Est igitur verissima & ma- gis communis ista ampliatio, pactum, quod pars capitalis sit saluum, & inde lu- crum percipiatur, fieri non posse, ut dixi etiam supra *cap. 16. in fi.* Et pactum hu- iusmodi † non est rescindendum, firmo remanente contractu societatis, ut tenet
- 90 Gomez. *libr. 2. resolut. jur. capit. 5. sub numero 5.* sed totus contractus societatis an- nullatur, ut dixi supra *capit. 2. numero 25.* Et hanc societatem cum hoc pacto ini- tam nullam esse, tradit textus *in d. l. si non fuerint. §. Aristo. ff. pro soc. & late com- probat Rim. junior dict. consil. 400. n. 105. & n. 116. & cons. 463. n. 19. & seq. lib. 4. & Peguer. in suis quest. criminal. quest. 33. in fin.*

N. 6. 7. & n. 30. & sequent. item nu. 90. Miras turbas hinc ciet auctor tot, capite, ut probet pactum hoc esse usurarium, id est, woecker ut Belgæ loquuntur: cum tamen usus & consuetudo mercatorum aliorumque inter se contrahentium illud approbet. At con- tractum usurarium dicimus illum, qui iusto majores usuras complectitur: explosa dudum priori illa Canonistarum opinione, quæ nullas ne quidem legitimas admittit, ut atte- statur *Convarruo. variar. resolut. lib. 3. cap. 3.* Quamquam sunt qui judicent, de jure cano- nico usuras indistincte prohibitas non esse. *Molinæus de Usuris n. 55.* & contrariam opinionem malo errore invaluisse. Cum Canones vocem usuræ tantum usurpent pro ea quæ est illicita, licitâ verò nomine interesse indigerent. *vid. cap. salubriter cap. conquestus x. de usuris.* Et ideo Canonistæ certo casu admittunt usuras, præcipuè quas compensatorias vocant, ratione ejus quod creditoris interest. *cap. 1. & 2. x. de usuris. Gail. lib. 2. obs. 5. n. 14. 15. Cost. ad l. 1. ff. de Usuris. 22. 1. Vide Rittershusium in differentiis juris civilis & cano- nici lib. 4. cap. 11. in fine; & latius Franciscum Junium in appendice Analyt. explicat. Levitici.*



## CAPUT XIX.

*An pactum, quod capitale sit saluum vel in parte,  
aliquo modo justificari possit?*

## SUMMARI A.

- 1 Pactum, quod ponens operas sustineat periculum capitalis alterius socii, videtur sustineri posse, facta recompensatione in lucro.
- 2 Contraria opinio probatur, pactum non valere, quia damna & lucra in societate debent considerari absque involucro recompensationis.  
Intellectus l. si non fuerint. ff. pro soc.
- 3 Intellectus §. de illo. Instit. de societ.
- 4 Ponens capitale stat semper in securo, si ponens operas ejus periculum sustinere debeat, & ipse non potest semper securus esse de lucro pro recompensatione, quia est incertum, an sit futurum.
- 5 Pactum, quod periculum capitalis pro parte pertineat ad ponentem operas, sustineri potest vigore donationis, si capitalis pars donetur ponenti operas.
- 6 Donatio facta ante societatem non repugnat societati.
- 7 Intellectus l. societas. in fin. ff. pro soc.  
Contractus ex conventionem partium legem accipiunt.  
Non procedit, quando conventio contractui repugnat.
- 8 Dives si contendatur, quod pauperes negotiantes cum suis pecuniis recipiant lucrum ultra debitam quantitatem, non est ista societas, sed donatio.
- 9 Pactum, quod periculum capitalis pertineat ad ponentem operas, videtur sustineri posse ex contractu emptionis, pretio constituto in lucro alteri socio sustinenti periculum, ut sit, quando emitur jactum retis.
- 10 Emptio fieri potest de jactu retis, quia pretium certe datur in pecunia pro re futura.
- 11 Sed hoc fieri non potest in societate, quia consideratur res empti, & pretium in lucro, & lucrum, cum sit incertum, pro re & pro pretio deservire non potest.
- 12 Mistura ista de contractu emptionis & societatis facta dici non potest, stante supradicto pacto, quia verba repugnant.
- 13 Affecurationis & societatis contractus fieri possunt cum diversis personis, sed non cum eadem persona eodem tempore.
- 14 Neque etiam diversis temporibus.
- 15 Contrariam opinionem, quod possint fieri cum eadem persona, & eodem tempore, duni-

D d

modo



modo fraus absit, tenent aliqui. num. 16.

- 17 Et quod possint fieri non solum formaliter & explicitè, sed etiam equipollenter & implicitè.
- 18 Quod isti contractus eodem tempore cum eadem persona fieri non possint, nulla lege caveatur. Contra n. 27. & 3. seqq.
- 19 Consuetudine immemorabili probatur, hos contractus fieri posse. Contra num. 31.
- 20 Intellectus c. per vestras. de donat. inter vir. & uxor. Contra num. 32.
- 21 Consuetudine immemorabili stante præsumitur titulus. Declaratur n. 33.
- 22 Dominium non præsumitur translatum ex translatione periculi. Contra nu. 34.
- 23 Socius non potest pecuniam in diversam negotiationem convertere, licet earum periculum susceperit, & num. 24. & declaratur num. 35. & 36.
- 25 De re sua quilibet ad sui libitum disponere non potest, quando in eum fuit translatum dominium ad certum usum, num. 26. & declaratur num. 37.
- 38 Pactum sustinetur vigore emptionis, ut evenit in societate animalium, in qua rusticus sustinet pro medietate periculum animalium, quia daretur astimata, & pro medietate lucra dividuntur. & num. 44.
- 39 Lucrum vero non debet dividi pro medietate.
- 40 Intellectus l. cum duobus. §. si in coeunda. ff. pro soc.
- 41 Intellectus l. cum duobus. §. damna. ff. pro soc.
- 42 Capitale si pereat, perit ponenti. Res unius ex sociis si pereat occasione societatis, damnum est commune. & num. 43.
- 44 Lucrum animalium dividitur habito respectu ad operas & capitale.

**I**n duobus modis hoc pactum videtur posse justificari, primo à propria natura societatis, secundo ab alio contractu cum ipso societatis contractu interveniente. Primo modo justificari posse dicitur ab ipsius societatis natura, per recompensationem. Quia etsi æqualitas in societate sit servanda in lucro & damno, nempe quod quis percipiat de lucro, juxta quantitatem sui capitalis, & similiter sui capitalis damnum sustineat: tamen prohibitum non reperitur, quod æqualitas ita servari non possit, ut unus suscipiat periculum pro parte ad eum non spectante, & in recompensationem ad hoc, ut æqualitas observetur, recipiat lucri majorem partem, quam habere deberet, ita tradit Henrichman. d. conf. 8. n. 52. & hoc probatur secundum eum in l. si non fuerint. ff. pro soc. & in §. de illa. Instir. de societ. ubi tale pactum valere jure societatis 2 admittitur. Ista opinio non videtur vera, quia si societatis natura attenda, qui plus ponit, plus percipere debet, & quilibet sui capitalis periculum sustinere debet, & sic absque involucro recompensationis, & lucri & damni partem, æqualitate servata, quilibet subire debet, ut aperte disponit text. in d. l. si non fuerint. Et dum in ea, &



ea, & in d. §. de illa. dicitur pacto fieri posse, ut sint inæquales lucri partes, intelligitur hoc fieri posse, quando capitalia sunt inæqualia, & iste est communis intellectus, ut dicit Covar. d. lib. 3. var. resolur. cap. 2. vers. secundo constat. in fin. dum dicitur, in dictis juribus & pacisci posse super parte periculi seu super toto, 3 intelliguntur, solummodo id fieri posse favore ponentis operas, ut dixi in cap. precedenti. Et si de certa lucri parte percipienda fuisset conventum, eo magis pactum sustineri non posset, Rim. jun. d. conf. 400. nu. 62. lib. 4. & non potest æqualitas & cum hoc involucro recompensationis fieri in societate, quia ponens 4 capitale, si non subiit ejus periculum, stat semper in securo; ponens vero operas nihil certi habet pro ejus recompensatione, quia potest dari casus, quod in societate adsit damnum, vel saltem non adsit lucrum, ex quo periculi jam suscepti recompensationem habere possit, & non potest dici servata æqualitas, si unus semper sit securus non posse sentire damnum, & alter possit sentire damnum, & non sit securus posse recipere recompensationem periculi jam suscepti. Secundo videbatur posse pactum & sustineri ab alio contractu, 5 puta donationis, verbi gratia, uno ponente operas, alter ponit ducenta cum pacto, quod dominium pro parte transeat in socium, & pro dicta parte periculum sustineat, & lucrum percipiat, & hoc modo dico posse sustineri, & licet interveniat donatio, dico, quod ista erit societas, quamvis in l. societas. in fin. ff. pro soc. Ulpianus dicat: *Donationis causa societas recte non contrahitur.* Nam duobus modis donatio considerari potest. Uno modo ante societatem, altero modo in ipsa societate. Primo modo si sit donatio & de pecunia, & post 6 modum super pecunia donata societas contrahitur, valida erit societas, & hoc non repugnat dispositioni d. l. societas. Secundo modo si sit donatio in ipso contractu societatis, ut quia datur lucrum alteri socio, quod habere non deberet vigore societatis, & hoc casu loquitur Ulpianus in d. l. societas. & dicit cessare societatem, quia & donationis causa recte societas non contrahitur, cum societatis naturæ repugnet, & est textus in l. si quis conduxerit. ff. locati. & ita declarando regulam illam, ex conventionione partium contractus legem accipere, hoc fieri non posse quando conventio contractui repugnat, tradit Sarri. *selectarum interpret. libr. 1. cap. 11.* allegando textum in d. l. societas. & l. si non fuerint. ff. pro soc. & in l. in causæ cognitione. la 2. §. item relatum. ff. de minor. ubi Ulpianus ait: *Si minor circumscriptus societatem cojerit, vel etiam donationis causa, nullam esse societatem, ne inter majores quidem.* Et ita & si dives contrahat societatem cum 8 suis famulis, amicis, aut cognatis exiguæ industriæ, ponendo magnam pecuniarum quantitatem, & contendatur de minori lucri parte, quam recipere deberet, quod ista non sit societas, sed donatio seu locatio operarum, tradit Navar. in manual. c. 17. sub n. 251. in fin. Dici etiam posse videbatur & tertio loco, 9



pactum sustineri posse vigore emptionis & venditionis. Nam in emptione fit, quod ematur certo pretio iactura retis, & sic id quod est omnino incertum, *l. emptorem. §. fin. de act. empti.* ita in presenti fieri posse videbatur, quod ponens pecuniam pacisceretur, nolle subire earum periculum, & ex ea percipere certam quantitatem, relicto illo pluri, quod ex ea verisimiliter percipi posset, pro pretio debito alteri locio, eo quia sustinet periculum. Henrichman. *d. conf. 8. n. 52.*

- IO *cum plurib. seqq.* tamen licet in emptione fieri possit, quod iactum retis, & sic quid incertum ematur, non inde inferri debet, pactum huiusmodi sustineri posse. Emptio ideo sustinetur, quia datur pretium, & vere emitur id, quod licet non sit, tamen esse potest, & naturæ & substantiæ emptionis non repugnat, quod res ematur, quæ licet non sit, tamen esse speratur, bene repugneret, & non valeret, si emeretur res, quæ non esset, & quæ esse non posset, *l. nec emptio. ff. de contr. empt.* Sed hoc in presenti fieri non potest, quia pretium & res emptæ in lucro considerantur, & ex lucro provenire debent, & lucrum licet sit verisimile, nihilominus est incertum. Et sic licet respectu rei emptæ tolerari possit, quod sit incertum, tamen quod id respectu pretii, quod certum esse debet, tolerari possit, dicendum non est, quia debet esse in pecunia numerata, & debet esse certum. *§. item pretium. Institut. de emption. & vendit.* Aliter respondet Rim. junior. *dict. consilio 400. numero 94.* & dicit, quod per tale pactum, si valeret, fieret mixtura ac transfusio contractus societatis in emptionem. Sed quia verbis attentis talis mixtura & talis transfusio fieri non potest, merito sequi, pactum non valere, & in vim emptionis etiam sustineri non posse, per ea quæ tradit Bart. in *l. ubi donatur. ff. de donat. caus. mort.*
- 13 Et ista opinio, pactum huiusmodi fieri sustineri non posse, etiam considerata emptione comprobatur ex traditis à Caiet. in *opuscul. tom. 1. tractat. 31. respons. 11.* ubi tenet, contractum societatis & assecurationis capitalis fieri posse cum extraneo, ac etiam cum socio non eodem tempore, sed post societatem contractam, & sic diverso tempore, ejus dicta in hoc non obstant in presenti, quia agimus de pacto inito cum ipsa societate. Et etiam ejus opinio non est tuta, cum, quod contractus assecurationis cum socio fieri non possit, diverso fieri etiam tempore, contra Caiet. firmit Sotus *lib. 6. de just. & jur. q. 6. art. 2.* ubi ait, eam pene esse exiguitatem ingenii sui, ut videre aliud in his contractibus non possit, quam verissimum mutuum, sive fiant simul, sive successive cum eadem persona. Quia, dicit ipse, licet valeat contractus societatis factus cum uno, & contractus assecurationis factus cum alio, non sequitur tamen, quod valeant facti cum eadem persona, quia ex eis cum eadem persona factis oritur contractus mutui, & usura causatur ex perceptione lucris provenientes ex pecunia mutuata. Et hoc probatur secundum eum, quia eo ipso, quod Titius tribuit pecuniam Seio, conveniturque



niturque inter eos de lucro, & quod capitale sit Titio salvum, de illa pecunia statim Sejus ad libitum disponere potest, puta prædia emere, & similia facere, & ideo manifestatur, quod sit effectus pecuniæ dominus, ex qua dominii translatione fit, ut mutui contractus initus dicatur, *l. 2. ff. si cert. pet.* & postea fit, ut lucrum ex pecunia mutuata percipere usura sit, & idem fieri colligit, licet successive contractus celebrentur. Quia licet à principio inita fuerit societas iusta, tamen quoties postmodum paciscitur de tuto capitali, transfertur dominium, causatur mutuum, & ex perceptione lucri inducitur usura.

Contra hanc Soti opinionem tenet Covarr. *libr. 3. var. resolut. capit. 2. sub numero 4.* sive isti contractus sint facti simul, sive successive, dummodo omnis fraus absit, & Navarr. *in tract. de usur. not. 14. numero 32. & in Manual. cap. 17. numero 254.* & Bursat. *in consil. 320. numero 59. libr. 3.* & dicit Navar. quod fieri debent tres contractus. Primus societatis, in quo unus pecuniam, alter operam & industriam conferat. Secundus assurationis, quo qui operas confert, assicuret alterius sortem, iusto pretio accepto, aut altero tantum ex lucro remisso. Tertius, ut ad tollendum suspiciones & molestias rationum, qui operam præstat, etiam assicuret alteri lucrum certum pro incerto, iusto in id pretio constituto, aut altero tantum ex lucro remisso. Et dicit, quod isti tres contractus non solum fieri possunt formaliter & explicite, sed etiam æquivalenter & implicite, ut si quis negotiator publice protestaretur, se paratum ad accipiendum pecuniam à quocunque volente illi conferre in societatem, cum pacto de assuratione sortis, ad rationem quatuor pro centum, & lucri certi quatuor pro duodecim incerti lucri, ita quod ex lucro incerto verisimili duodecim ex centum accipiat quatuor pro assuratione sortis, & quatuor pro certificando lucro duodecim, & consequenter non teneatur reddere, nisi quatuor, & postea alius sciens hanc protestationem confert ei centum, dicens; ego confero tibi centum in societate negotiationis cum securitate sortis, & redemptione lucri incerti juxta suam protestationem. Et dicit, hunc modum faciendi societatem obtulisse Majestati Regis Philippi, sed mercatoribus displicuisse, quia esset parum lucri allaturus, collegisseque hunc modum faciendi hanc societatem dicit à Io. Major. *in 4. dist. 15. question. 49.* à Sylvestr. *in vers. societas. question. 2.* & ex Cajet. *in libr. 17. respons. respons. 11.* quæ nunc habentur *in opuscul. suis tomo primo, tractat. 31. respons. 11.*

Et hanc suam opinionem tenet Navarr. probat, primo quia cum verum sit, dictos tres contractus fieri posse cum diversis personis, quod cum eadem persona fieri possint, etiam dicendum est, cum hoc nulla ratione & nulla lege prohibitum reperiatur. Secundo ad eam tenendum movetur, quia, ut ipse dicit, auditur in multis Galliarum locis, & in aliquibus Italiae partibus & montibus servatur,



- tur, quod Ecclesiarum, viduarum & pupilli more antiquo conferebant suas pecunias mercatoribus, quo quatuor annua pro centum in suam sustentationem lucrarentur, & cum ista consuetudo nullo alio modo defendi possit, quia usura favore Ecclesiarum, viduarum & pupillorum non admittitur, neque etiam in redemptionem captivorum; *c. super eo de usur.* & possit defendi, quod initium habuerit ab his tribus contractibus, ita omnino defendi debet, & quod ita consideratis his tribus contractibus introducta fuerit, dicendum est. Et ab his contractibus originem sumpsisse verisimile videri, quia ex centum in mercatura verisimiliter lucrari solent duodecim, vel quindecim, & dando quatuor reliqua videntur relicta pro asssecuratione capitalis & lucris. Tertio movetur per *† text. in c. per vestras. de donat. inter vir. & ux.* ubi secundum eum Papa jubet, ut marito vergente ad inopiam, dos deponatur apud aliquem mercatorem, quo ex parte lucris honesti matrimonii onera sustentet, & fuit intentio Papæ, ut dos salva servaretur, quia ob hoc ut esset salva, jubebat eam à marito auferri, & quia sine dictis tribus contractibus fieri non poterat, quod esset salva, & inde lucrum perciperetur, merito id factum fuisse vigore dictorum contractuum dicendum videtur. Quarto movetur,
- 21 quia stante *†* supradicta consuetudine immemorabili, & stante quod ex consuetudine immemorabili titulus præsumatur pro ejus validitate, *c. super quibusdam. de verb. signif. & l. hoc jure. §. ductus aque. ff. de aqua & esti.* dicit patere, quod dicta consuetudo à dictis tribus contractibus justificetur. Etipsi Navar. fundamenta.
- 22 allegata à Soto pro ejus opinione sustinenda aperte *†* juri contraria esse videntur, & primo dicit, ex eo, quia periculum pertineat ad mercatorem recipientem pecuniam, non inde sequi in eum fuisse translatum dominium cum incommutato, si sit conventum, quod periculum spectet ad commodatarium, nihilominus in eum dominium rei commodatæ translatum non dicatur, *c. 1. & ibi gloss. de commod. & l. 1. C. eodem.*
- Et in deposito similiter non transfertur dominium, si fuerit conventum, quod res maneat periculo depositarii, *l. 1. §. si convenerit. ff. de positi. c. fin. de deposit.* Et ex culpa & mora regulariter etiam transfertur periculum in culpsum & morosum, *c. 1. & c. fin. de commod. & est adeo clarum, quam quod clarissimum, culpam & moram non esse modos transferendi dominium.*
- 23 Secundo dicit, ex eo, quia *†* res stat penes aliquem ejus periculo, non inde sequi, quod de ea ad sui libitum disponere possit. Nam omne commodatum & depositum cum pacto, quod maneat periculo commodatarii & depositarii, quoad restituatur, & omne aliud, quod manet penes aliquem ejus periculo propter moram vel culpam, non potest converti in alios usus præter conventos citra domini voluntatem, & si convertatur, furtum committitur, *§. placuit. Institur. de obligat. quæ ex dol. nasc. l. qui vas. §. vetare. ff. de furtis. l. final. Codic. de jure domin.*



*domin. impetr. authent. presenti. Codic. de fidejuss.* Et socius non potest pecuniam 24  
in aliam negotiationem convertere præter conventam, quamvis saluum sit  
capitale, & hoc si faceret, committeret furtum, & esset peccatum, *l. si conve-*  
*nitur. & l. sed & socius. ff. pro soc. facit textus in dict. §. placuit. Institur. de obligat.*  
*ex delicto. & in dict. l. qui vas. §. vetare. ff. de furtis. & in clem. quia contingit. & ibi*  
*Card. de releg. dom.* Tertio & ultimo dicit, esse contra juris dispositionem, 25  
asserere quemlibet de re disponere posse libere, in quem dominium transfer-  
tur, quia potest esse, quod transferatur cum onere solummodo ea utendi in  
certum & determinatum usum, quo casu ultra usum destinatum facultas de eis  
disponenti non competit, *leg. femina. Codic. de secundis nuptiis.* & licet ipse Na-  
varr. sit Doctor multæ lectionis, & hodie Romæ, ubi commoratur, ejus au-  
thoritas sit nemini secunda, nihilominus apud me ista ejus opinio non est adeo  
tuta, ut à Soti opinione recedendo eam firmare audeam. Nam ab ea me re- 26  
trahit communis conclusio, quæ se habet, quod in contractibus non attendan-  
tur verba, sed quid ex gestis inter contrahentes cum effectu resultet, *l. si unus.*  
*in princip. ff. locati.* Et ex tribus contractibus à Navarr. consideratis nihil aliud  
cum effectu resultat, nisi quod pecunia sit penes mercatorem absque periculo  
eam ponentis, & quod demum sit cum augmento lucri restituenda, non in spe-  
cie, sed ingenere, prout proprie in mutuo fieri solet, quando usura contrahi-  
tur.

Neque stringit argumentum, quod si contractus assecurationis possunt fieri 27  
cum tertio, etiam possint fieri cum eadem persona, cum neque id lege, neque  
ratione prohibitum reperiatur. Nam multa sunt, quæ de per se considerata lici-  
ta reputantur, tamen insimul unita, illicita, & inhonesta reputantur, & po-  
test dari exemplum de emptione & venditione, & de pacto de retrovendendo,  
quæ licita sunt de per se considerata, juncta tamen insimul, stante pretii modi-  
citate, usuram constituunt, *c. ad nostram. de emption. & vendition.* Et quod, licet  
si liciti sint, si cum tertio contrahantur dicti contractus assecurationis, tamen 28  
non inde sequatur, quod licite possint fieri cum ipso socio, manifestatur ex  
eo, quia assecurationis contractus requirit pretium certum, prout ipse Navar.  
fatetur. Et hoc, quod pretium sit certum, in ipso societatis contractu dari  
non potest, ea ratione, quia pretium pro assecuratione ex societatis lucro  
desumi debet, & possibile est, quod lucrum in societate non reperiatur,  
& sic quod contractus assecurationis sine pretio remaneat. Item ex lucro  
pretium pro assecuratione desumi non potest, quia in societate lucrum 29  
pertinet ad eum, ad quem pertinet periculum, ut jam pluries supra dixi, & si  
pertinere debet periculum ad recipientem capitale, & sic ad eum pertinere  
debeat lucrum, erit necessario dicendum, ex eo lucro, quod suum est pretium,  
ut si-



ut sibiipſi ſatisfaciat, pro aſſecuratione deſum non poſſe. Et in hoc ſtat argumenti Navar. fallacia, quia vult, quod pretium conſtituatur pro aſſecuratione in eo lucro, quod ratione periculi in totum pertinet ad ſocium recipientem.

- 30 Fallacia etiam argumenti ꝛ conſiſtit in alio, nempe in conſideratione, quæ ſit de lucri quantitate, dum dicitur, ex centum lucrari duodecim ſeu quindecim, & dum præſupponitur, ea in totum pertinere ad ponentem pecunias. Hoc enim minime verum eſt, quia ex pecunia ſola lucrum non provenit, ſed provenit ex pecunia & ex operibus, & ideo non in totum pertinet ad ponentem pecunias, ſed ſolum pro parte, & pro alia parte pertinet ad ponentem operas & induſtriam. Unde ſi pertinet ad ponentes pecunias, eam diſiſionem, quam Navarra facit, fieri non poſſe manifeſtatur, nempe quod quatuor deſerviant pro lucro, quatuor pro pretio aſſecurationis capitalis, & quatuor pro aſſecuratione certi lucri.
- 31 Etiam ea, quæ de conſuetudine ꝛ à Navarra dicuntur, apud me parum tuta ſunt, tum quia de tali conſuetudine nondum conſtat, tum etiam quia ſi conſtat, ſolummodo ab aliquibus dari pecunias mercatoribus & non ab omnibus, ut ipſe præſupponit, talis conſuetudo ſic diſformis & diverſo modo obſervata attendi non debet, Bart. in l. 2. in princ. num. 22. ff. ſolut. matr. Alexan. conf. 5. lib. 1. ſi etiam ea fuiſſet legitime introducta non ab aliquibus, ſed ab omnibus introducta fuiſſet, & omnibus prodeſſet, & videantur ea, quæ de conſuetudine dixi in cap. preced.
- 32 Intellectus ab eo ꝛ conſideratus ad cap. per veſtras. de donat. inter virum & uxorem. ſimiliter non placet, quia, ut ſupra dixi, dicti contractus aſſecurationis cum ſocio fieri non poſſunt, & quia eſt nimis novus, & contra expoſitionem cæterorum Doctorem aliter eum interpretantes, ut ſimiliter de ejus intellectu locutus fui in cap. precedenti.
- 33 Etiam ea, quæ dicit Navarra ꝛ de conſuetudine immemorabili, parum ſubſiſtunt, quia de tali conſuetudine immemorabili non apparet, & quia conſuetudine etiam immemorabili fieri non poteſt, quod uſura, quæ vere eſt uſura, non ſit uſura cap. fin. de conſuet. & ſi ea ſtante poſſet præſumi titulus, ut Navarra dicit, tamen iſte titulus aſſecurationis præſumi & allegari non poteſt, quia, ut dixi, cum ſocio ad uſuram juſtificandam, ne ſit uſura, fieri non poteſt, & etiam ſtante tempore immemorabili titulus invalidus ſi præſumatur, & ſi allegetur, nihil prodeſt, Cravett. de antiquitat. tempor. part. 3. num. 15. verſ. in ſeptima limit. & part. 4. num. 154. Gabr. titu. de præſcript. concl. 1. num. 53.
- 34 Ea, quæ Navarra adducit ꝛ contra Sotum, non adjuvant ejus opinionem, & ejus fundamenta, & primo dum dicit non cenſeri translatum dominium in mercatorem ex eo, quia in eum fuit translatum periculum, arguendo à depofito, com-



commodato & mora, dico hoc ideo esse, quia in his casibus fieri potest, quod periculum rei pertineat ad alium, à quo lucrum non percipio, & fieri non posse in societate, quia à socio ultra sortem lucrum percipere intendo, & quia socius, subsistente societate, periculum rei meæ, ex qua lucrum percipio, sustinere nec debet nec potest, & cum periculum sustineat, pecuniæ sibi traditæ dominium in eum translatum censetur, quia alio modo, quod ad eum pertineat, fieri non potest, maxime cum restitutio pecuniarum ab eo in genere, & non in specie facienda veniat, ut late supra in cap. precedenti examinavi, omnium contractuum naturam considerando.

Secundo dum dicit, ratione t̄ suscepti periculi non fieri, quod quis pecunia uti possit, præter usum destinatum in contractu societatis, dico hoc ejus opinionem non adjuvare, quia si societatis natura non destrueretur, utique ea permanente resisteret, quod pecunia in alios usus præter destinatos converti non posset, sed quia societas ex conventionem, quod capitale sit saluum, & ex perceptione lucri certi absque periculo destruitur, & nulla redditur *d. l. si non fuerint. ff. pro soc.* dico sequi inferri non posse, vigore societatis pecuniam in alios usus converti non posse, cum non entium nullæ sint partes. *l. ejus qui in pecunia, ff. si cert. petat.* 35

Dato etiam & non t̄ concessio, pecunias in alios usus præter mercaturam converti non posse, tamen non inde sequitur, quod non contrahatur usura, cum danti sit restituenda in genere, & debeat habere lucrum, sive adsit, sive non adsit, & usuram constituet, quicquid ultra sortem datur, ut est notissimum, & ab usura non liberet pactum, quod quis re mutuata solummodo in mercatura seu alia negotiatione utatur. 36

Tertio & ultimo, dum dicit, neque t̄ etiam fieri posse ratione domini translati, quod socius utatur pecunia extra negotiationem, super qua societas contracta fuit, quia transfertur cum hoc onere, ne convertatur in alios usus, dico, quod, quando pecunia in genere reddi debet ex onere imposito in translatione domini, non impediatur, quin exercendo non transferatur in dominium alterius, *l. si à furioso. ff. si cert. pet. per l. si alieni. ff. de solut.* 37

Et ut dixi proxime supra, dato & non concessio, quod dominium transferatur cum onere exercendi in mercatura, tamen non inde fit, quod non contrahatur usura in recipiendo ultra sortem lucrum, quod sibi non debetur, & ita Navarra opinione relicta, ejus pace opinioni Soti inhærendum esse mihi dicendum videtur.

Quarto & ultimo loco t̄ videbatur dicendum, posse pactum hujusmodi justificari virtute contractus emptionis & venditionis, ut fieri solet in societate seu foccita vulgo nuncupata animalium. Nam dantur animalia rustico æstimata, 38

E e

ut lucra



ut lucra inde provenientia sint communia, pro æquali portione, & quod damna etiam in eis obvenientia communia sint, & hoc fieri dicitur, ut rusticus sentiat periculum pro medietate, quia vigore æstimationis dicitur contracta venditio pro medietate, & pro medietate in rusticum dicitur translatum dominium, dixi supra *capitulo nono, numero quinquagesimo septimo*, & sic à venditione præcedente justificari videtur, quod rusticus sustineat periculum animalium pro parte.

39 Equidem admitto, ut dixi de donatione præcedente supra *numero 6.* stare posse, quod à contractu & venditionis præcedente societatem causetur translatio domini in rusticum pro medietate, & ita quod pro ista medietate periculum sustinere debeat, tanquam de re propria, & quod socius rusticus in fine societatis, ut fieri solet, teneatur solvere pretium partis emptæ, sed quod rusticus solum percipiat lucri partem, licitum esse mihi persuadere non possum. Nam si rusticus habet medietatem in animalibus, & ponit operas & expensas in ea alendo, custodiendo & gubernando, injustum mihi videtur, quod solum lucri medietatem sentire debeat, nulla habita consideratione de suis operibus & laboribus, de quibus quod ratio haberi debeat, certissimum est, *l. si non fuerint. l. cum duobus. §. 1. in coeunda. ff. pro soc. & §. 1. Institut. de societate.* Utrique secundum regulas societatis medietas lucri esset sibi danda, quia habet medietatem in animalibus, & sustinet eorum periculum, & quia in custodiendo, in alendo, & in gubernando, ponit operas, expensas, & industriam, cum lucrum ex ea medietate veniat non simpliciter, sed quia concurrunt cum ea opera & labores & expensæ pastoris similiter, & sibi de lucro medietas dari deberet, ut disponitur in *dict. leg. cum duobus. §. in coeunda. & in l. si pascenda. Codic. de pactis.* Et quod domino solum lucri quarta pars dari deberet, tenere aliquos in arctissima conscientia, dicit Petrus de Ubaldis in *dict. tractat. de duob. frat. part. 5. numero 27.* Verum subjungit, quod hoc juri non convenit, & est contrarium societati humanæ, qua mundus conservatur, quia si hoc esset, nullus reperiretur, qui vellet animalia dare in societatem, & quasi totus mundus, qui observat, ut medietas lucri sit domini, alia pastoris, damnaretur, tanquam usuram seu illicitum lucrum exercens, quod non est dicendum, & salva determinatione sanctæ Ecclesiæ, cui se subicit, putat jura convenire communi consuetudini, & conscientiæ non repugnare, sed ego ejus opinioni subscribere non audeo, quia ejus fundamenta non sunt solida, & facile removeri possunt.

40 Et primo dum allegat text. in *l. cum duob. §. si in coeunda. ff. pro soc.* dico, d. textum facere contra & ejus opinionem, quia ibi lucri medietas datur pastori, qui solummodo ponit operas, & nullam in animalibus partem habet, & quia ponit tan-



tantum operas, dicitur in text. quod pretium operæ artis est velamentum. Secundo dum allegat text. in *l. cum duob. §. damna fatalia. ff. eod.* dico, quod non facit pro ejus <sup>†</sup> opinione, quia ibi de lucro, qualiter sit dividendum, nullum verbum habetur, solum agitur de interitu animalium, & dicitur, quod si animalia pereunt absque culpa socii, licet æstimata data fuerint, damnum est commune, & datur actio pro socio, si animo societatis contrahendæ data fuerunt. Et si ab illo textu argumentum sumatur, quod quemadmodum damnum est commune, ita commune lucrum esse debeat, ut disponitur in *§. illud. Instit. de societate.* erit contra Petrum, quia pastor potest esse in damno non solum ratione medietatis animalium, sed etiam operarum & laboris, & sic ratione operarum etiam lucri pars sibi danda erit. Tertio dum dicit, quod animalia <sup>†</sup> non communicantur, & quod æstimatio in societate non operatur translationem dominii, sed ideo pastor sentit partem damni, quia non considerato, cujus sit res, dummodo pereat occasione societatis, damnum est commune, & si commune est damnum, lucrum, quod ex ea percipitur, commune esset debet; *l. cum duob. §. quidam sagarum. ff. pro soc.* dico, esse differentiam inter capitale societatis, & res cæteras sociorum. In capitali societatis si pertinet ad unum ex sociis, & non sit communicatum, ad eum etiam pertinet lucrum & damnum, tum ratione dominii, tum etiam quia lucrum percipere non licet ex capitali, quod damno non sit suppositum, ut dixi supra *cap. 16.* & si pro parte fuit translatum, similiter ex eo, cum ad alterum socium pertineat jure societatis lucrum percipere non licet, ut in loco præfato declaravi.

In cæteris vero rebus, quæ sunt sociorum extra societatem, si pereant occasione societatis, ideo damnum est commune, quia ex eis etiam alter socius non dominus lucrum pro parte sentire poterat, ita declarat Socin. *consil. 265. sub num. 1. lib. 2.* ut dixi supra *cap. 18. num. 28.* & ideo stante ista diversitate, à cæteris rebus sociorum ad capitale societatis arguere non licet.

Etiam dico, quod ista argumentatio non stringit, quia si lucrum debet regulari à periculo, erit dicendum, partem lucri habere debere pastorem, quia sustinet partem capitalis, & debere etiam habere lucri portionem aliquam ratione operarum; cum & operarum ratione habita lucrum dividi debeat. *d. l. cum duobus. §. si in coeunda.*

Quarto dum Petr. considerat, quod lucrum appellatur illud, quod superest deducto capitali, & de operib. nulla ratio habetur in deductione, dico hoc esse æquissimum, quia <sup>†</sup> ponens operas non sentit damnum de capitali, ita conveniens est, quod ponens capitale non sentiat damnum de amissione operarum, ut per Socin. *in d. consil. 265. lib. 2.* respectu vero lucri, quod operarum ratio haberi non debeat, & quod sint nullius considerationis, est falsissimum, ut patet



*in d. l. cum duobus. §. si in cocunda. & habetur in d. l. si non fuerint. ubi expresse dicitur: Plerumque enim tanta est industria socii, ut plus societati conferat, quam pecunia.*

- 44 Igitur dico, à contractu emptionis † præcedente societatem equidem fieri posse, quod dominium & periculum animalium transferatur pro parte, sed nego lucrum dividi debere, ut Petrus declarat, nempe pro medietate, nullo habito respectu ad operas, sed dico esse servandam æqualitatem, & esse habendam rationem capitalis, periculi & operarum, ut per Navarr. *in manual.* 17. sub num. 26. & Graff. *in suis decis. aureis lib. 2. part. 1. num. 23, 24. & num. 27.*

Disputatio hujus capitis non est inelegans: sed quia consuetudo contraria est, ut diximus antea, diutius illi non immorabimur. Et Navarræi sententiæ acquiescendum n. 16. Vide Soesium ad tit. pro socio ff. l. 17. n. 25. ad finem, ubi ait: approbant eundem (nempe contractum de quo hæc disputatio instituta est) plerique tùm Theologi, tùm jurisconsulti, & in emporiis atque alibi passim in usu est; ut eum notare possit videri temerarium. Lessius lib. 2. de iustit. & jure cap. 25. dub. 2. Dicit Soezius: ut eum notare possit videri temerarium; notare nempe tanquam usurarium. Adeo nihil voluerunt Canonistæ ultra sortem accipi à creditore. De hoc latius videatur Couvar. lib. 3. cap. 3. variar. resolut. tit. de poenis usurarum (etiam de jure & recepta consuetudine licitarum) adde cap. 17. & 18. in notis.

## C A P U T X X.

*De damnis & expensis, & de dolo, & culpa & casibus  
fortuitis.*

## S U M M A R I A.

- 1 *Lucra & quaestus quod adsint intelligitur deducto damno.*
- 2 *Dolus præstatur in societate.*
- 3 *Dolus remitti non potest, etiam cum juramento.  
Intelligitur de futuro, non de præterito.*
- 4 *Intelligitur de dolo vero, sed de præsumpto quod remitti possit, tenore aliqui, &  
num. 5.*
- 5 *Intelligitur de dolo futuro in committendo, quod remitti non possit, sed non dolo futuro in  
omittendo, quod remitti potest.*
- 7 *Actus, ex quo dolus præsumitur, remitti potest, ut est remittere, quod non conficiatur  
liber rationum, ex cujus non confessione dolus præsumitur & numero 8.*
- 9 *Sed ex remissione actus non dicitur remissus dolus.*



- 10 Liberatus à ratione reddenda de futura administratione solum censetur liberatus ab exactissima & stricta earum redditione, sed non censetur liberatus ab aliquali rationum redditione, & reliquorum restitutione.
- 11 Dolus, remissa libri confectione, si non potest probari ex non confectione libri, & non datur iuramentum in litem, poterit tamen probari alio modo.
- 12 Dolus in socio probaretur, si diceret nihil extare in societate, quia penes quemlibet administratorem reliqua extare presumuntur, & penes socium praesumitur extare lucrum & capitale.
- 13 Dolus sive consistat in faciendo, sive in omittendo, in societate remitti non potest.
- 14 Dolus quia destruit societatem, cum societate esse non potest.  
Dolus in omittendo est vere dolus.  
Dolus continetur in omissione lucri.
- 15 Lucrum si potest à socio constare cum ejus iuramento, non censetur ei remissus dolus.
- 16 Interesse, si potest taxari à creditore cum ejus iuramento, non censetur remissus dolus.
- 17 Socio non potest remitti, quod non debeat se exercere, & lucrari, quia esset destruere societatem.
- 18 Iuramentum in litem datur contra socium dolo sum.
- 19 Etiam si non adsit difficultas probationis.  
Quia societas & contractus bona fidei, & omnes contractus de jure canonico sunt bona fidei.  
Iuramentum praestatur contra socium dolo sum, etiam si dolus consistat in omittendo, quia venit ex natura actionis.
- 20 Iuramentum in litem praestatur contra socium non conficientem librum rationum.
- 21 Iuramentum in litem praestatur contra socium, qui habuit pecunias ad mercandum, & cum eis mercatus non fuit.  
Dolus in eo praesumitur, qui non facit id, quod facere tenetur.
- 22 Iuramentum in litem datur contra socium expendentem pecunias extra usum destinatum.  
Etiam si expendat non in totum, sed pro parte.
- 23 Iuramentum in litem datur contra aperientem rem communem absque praesentia alterius socii.
- 24 Iuramentum in litem datur contra socium intempestive renunciantem societati.
- 25 Iuramentum in litem datur contra socium, qui per fallaciam dolo malo amovit rem communem, vel celandi animo.
- 26 Dolus excusatur, si quis utatur tota re ad usum destinatum.
- 27 Dummodo tamen non excedat terminos, qui societati conveniunt.

E c 3

28 Etiam



28 Etiam si excedat terminos, excusatur, si id fecisse aliqua causa motus probet.

29 Causa si est iusta, sufficit qualisqualis probatio.

Causa si est tantum colorata, plene est probanda.

30 Doli materia ubi tractetur, remissive.

31 Iuramentum in litem non defertur non informato.

32 Iuramentum in litem non defertur, si societas sit illicita.

33 Dolus cum dolo compensatur.

**N**ihil aut parum refert, dixisse de lucro & quaestu, nisi quid circa damna & expensas inter socios agendum sit, declaretur, quia non potest dici, quod adiut & lucrum & quaestus, nisi prius damna & expensae deducantur, l. Mutius. & l. cum duob. §. quidam sagariam. & l. si unus. §. si quid unus. ff. pro soc. & l. fundus. in princ. ff. fam. erisc. Tiraquel. late in tract. de utroque retractu. §. 15. gloss. 1. numer. 3. Rot. Genuen. decis. 48. in fin. Ideo in praesenti agimus de damnis & expensis, & ut distincte procedamus: Primo in hoc capite videbimus de damnis & expensis dolo socii obvenientibus: secundo videbimus de damnis & expensis obvenientibus culpa socii: tertio videbimus de damnis & expensis obvenientibus casu fortuito, & pro indigentis societatis. De dolo agendo modo dico, verissimam & indubitatam conclusionem & esse, socium alteri socio teneri de dolo, l. quidam. in princip. ff. de edend. leg. cum duobus. §. venit, leg. rei communis. & leg. socius socio. ff. pro soc. §. fin. Instit. de societ. l. si ut certo. §. nunc videndum. ff. commodati. l. contractus. & ibi Dec. Cagnol. & Ign. ff. de reg. jur. Bald. in l. qua fortuitis. num. 59. Cod. de pign. act. Bart. in l. quod Nerva. sub n. 26. ff. depositi. Socin. conf. 24. n. 39. lib. 1. Petr. de Ubald. in tract. de duob. frat. part. 7. in princ. Et licet dolus preteritus remitti possit, gloss. & Dd. in l. si unus. §. illud. ff. de pact. tamen & dolus futurus remitti non potest, quia hoc bonae fidei iudicio contrarium est, ut habetur in d. l. contractus. ff. de reg. jur. vel quia daretur occasio delinquendi, l. illud convenire. ff. de pactis dotal. Neque etiam remitti potest cum iuramento, Seraf. in tract. de privileg. jur. privil. 108. n. 5. Et etiam si doli remissio facta fuisset, per indirectum non valeret, ut magis communiter tenent Dd. relati per Moder. Lucens. in tract. de juram. part. 2. mem. 2. nu. 54. Gabr. conf. 61. lib. 2. Insuper etiam, quod non possit remitti dolus verus, sed etiam dolus praesumptus & tenent multi, ut per Ign. in d. l. contractus. nu. 71. in fi. ff. de reg. jur. Bero. conf. 144. n. 13. lib. 1. Simon. de Preter. conf. 150. n. 57. Sed huic opinioni non est fidendum, quia quod dolus futurus praesumptus & remitti possit, tenent Dd. communiter, Paris. conf. 49. n. 35. lib. 1. Paul. de Monte Pico conf. 53. Dec. in conf. 177. & in conf. 191. lib. 1. & in conf. 418. lib. 2. Gozan. conf. 18. n. 5. & conf. 94. num. 12. Menoch. in tract. de praesumpt. lib. 5. praef. 3. n. 10. & vide quae dicam infra cap. 37.

Bene,



Bene, quia dolus duobus & modis committi potest, nempe in comittendo 6  
& in omittendo, Dd. declarant, solum dolum futurum in omittendo posse re-  
mitteri, sed non dolum futurum in comittendo, ut per Dec. in d. conf. 177. &  
d. conf. 191. & d. conf. 418. Menoch. in d. presum. 3. n. 9. Seraf. in tract. de privil.  
jur. privil. 31. n. 30. & seq. & privil. 108. n. 11. Sed in societate huic opinioni  
non est inherendum, & quia Doctores tractantes de hac & doli remissione loquun- 7  
tur modo in uno, modo in alio casu, & diversimode loquuntur, ideo agendo  
in specie de contractu societatis, ut quid tenendum sit aperiatur, hac distinctione  
uti debemus. Aut agimus non de doli remissione, sed de remissione illius actus,  
ex quo dolus præsumitur. Aut agimus de remissione ipsius doli. Si agimus de re-  
missione actus, ex quo dolus præsumitur, puta quod socius non teneatur conficere  
librum rationum: ex ejus enim non confectioe absque remissione præsumeretur  
dolus, l. quedam. in princ. ff. de eden. Corn. conf. 196. n. 4. lib. 3. Cephal. conf. 678.  
num. 44. lib. 5. dico, quod talis remissio fieri poterit, quemadmodum etiam tuto-  
ri remittitur, quod non teneatur & conficere inventarium, l. fin. C. arbit. tut. Bart. 8  
& ceteri in l. tutori qui repertorium. ff. de admin. tut. Et quod talis remissio socio fieri  
possit, tenet Alex. conf. 47. n. 4. lib. 1. Sed ex tali remissione, quod dolus fuerit  
& remissus, censeretur non debet, quia insimul stare possunt, quod socius non 9  
conficiat librum, & quod non sit in dolo, ut considerat Signorol. consil. 110. num.  
15. & si simul stare possunt, cum remissio unum possit operari sine doli remis-  
sione, quod alterum operetur, nempe doli remissionem, dicendum non est,  
Angel. in l. si unus. §. illud. sub nu. 1. vers. sequitur. & vers. & idem intelligitur. ff. de  
pact.

Et quod liberatus à reddendis & rationibus de futura administratione teneatur 10  
rationes reddere, & reliqua restituere, & solum censeatur liberatus ab exactis-  
sima, & anxia, & stricta rationum redditione, habetur in leg. quidam decedens. &  
ibi glossa & Doctores. ff. de administrat. tutor. Bartolus. in l. Aurelius. §. Caius, numero  
octavo. ff. de liber. lega. Angel. consilio centesimo octuagesimo quinto. Socinus consilio  
201. colum. 2. libro 1. Signorol. consilio 109. & 110. Bertrand. consilio 148. lib.  
3. & consilio 43. sub numer. 10. lib. 4. & consilio 96. ubi testatur de communi lib. 6.  
Barbat. consilio 4. numero 8. & 9. libro 4. Bero. consil. 37. num. 10. lib. 2. Rim. sen.  
consilio 309. lib. 2. Cravet. conf. 193. nu. 9. lib. 1. & conf. 568. nu. 5. lib. 4. &  
consil. 764. num. 9. lib. 5. Covar. lib. 2. var. resolut. cap. 14. num. 3. ubi de communi  
Menoch. in tract. de presum. lib. 4. presumpt. 164. numero 1. & de magis communi  
testatur Botra consil. 46. numero 21. Mascari. conclus. 1252. numero 14. Quamvis  
etiam stante tali remissione & contra socium non conficientem librum jurari non. 11  
possit in litē, quia stante liberatione cessat præsumptio doli, quæ ex non confectio-  
ne libri insurgeret, ut loquendo de tutore tradit Borgnin. in tract. de tut. & curat. fin.



207. nihilominus quia dolus remissus non censetur, de eius dolo poterit probari per alias probationes, & eo probato, juramento in litem contra eum locus erit, ut dicit Borgn. *in d. loco. n. 207.* & ita dolus, qui non potest præsumi ex non confessione libri, & ex non reddita ratione, quod non censeatur remissus, & possit probari per alias probationes, tradit Alex. *dict. consilio 47. sub numero 4. libr. 1. Masc. in rub. de probation. numero 136.* Et dolus in socio diceretur probatus,
- 12 si ipse t diceret nihil exstare in societate, & sic reliqua restituere recusaret, quia penes quemlibet administratorem reliqua extare præsumuntur, Alex. *in consilio 45. in princip. libr. 1. Ruin. consilio sexagesimo nono, sub numero quarto, libro 2. Cravetta consil. 568. numero sexto, libro quarto. Nat. consilio 361. numero quarto libro secundo.* Et quod in societate præsumatur adesse non solum capitale, sed etiam lucrum, tradit Rot. Genuen. *decis. 173. num. 11. post Socin. in consil. 24. nu. 40. & 41. libr. 1. Bero. & consil. 191. num. 48. libr. 1.* Si vero agimus de remissione
- 13 ipsius doli, dico, quod, siue dolus consistat t in committendo, siue in omittendo, talis remissio non valeat, non solum ea ratione, quia daretur occasio delinquendi, sed & ea ratione, quia est penitus contra ipsius societatis naturam & essentiam, quod dolo socius contra socium uti possit, siue in omittendo, siue in committendo, quia si ea facere omittit, quæ pertinent ad societatem, destruit societatem, puta si omittat exercere pecuniam, & lucrari, tum quia societas dolum non admittit, quia dolus est delictum, Glossa *in l. 1. §. si apud servum. ff. deposit.* & delictorum turpis atque foeda communio est, *l. quod autem, ff. pro soc.* & societas, si dolo t malo aut fraudandi causa coita sit, ipso jure nullius momenti est, quia fides bona contraria est fraudi & dolo, *leg. ea vero. ff. pro soc.* tum etiam, quia non facere est facere, §. *affinitatis. Institur. de nuptiis.* & si socius non se exercet in societate, dicitur facere, nempe facere contra ejus promissionem, & dicitur destruere societatem, cujus essentia, ut in ejus definitione patet, consistit in exercitio ad lucrum seu quæstum, qui pro fine & forma societatis considerantur. Et ita quod de lucro dolo omisso teneatur socius, admittendo in omissione lucri dolum contineri, tradit Socinus *consilia 24. numero 3. & consilio 46. sub numero nono libro primo. Plot. ad leg. si quando. Cod. unde vi. §. 13. numero nono.* Et quod dolus in omittendo sit verus dolus, est textus in *leg. 1. §. primo. ff. de dolo.* tradit Socinus *consilio 73. numero 7. libr. 1. & sit aliquando gravius dolo in committendo, comprobatur Seraf. de privil. jur. privil. 31. nu. 51. & num. 53.*
- 15 Neque obstat, super interesse posse conveniri, quod statari debeat assertioni t creditoris cum juramento, quia non inde sequitur, quod statari debeat assertioni socii cum juramento, si sit dolosa, & contra essentiam, & naturam societatis, quia tenetur arbitrari, & declarare lucrum, prout faceret quilibet bonus vir,
- attento



attento capitali & operibus cujusque sociorum, & non censetur ei remissus dolus, ut dixi *capit. 17. numero 28.* Et si per interesse & etiam, si fuit dictum velle stare declarationi creditoris cum juramento, non censetur remissus dolus, et si in declarando excederet, iudex ad congruam quantitatem reducere deberet. Nat. con. 450. n. 12. lib. 2. Castra. de societ. off. cap. 44. Seraf. de privil. jur. privil. 31. num. 9.

Et socio ab altero socio non potest remitti, quod exercere & pecuniam & lucrari non teneatur, quia, ut dixi, non se exercere, & non lucrari sunt destructiva societatis, & pacta destructiva contractus cum ipso contractu stare non possunt, l. societatem. in fine. ff. pro soc. dixi supra c. 2. num. 25. Rim. jun. conf. 400. num. 51. lib. 4. & saltem pacta huiusmodi essent rejicienda, & societas reducenda ad sui veram formam & essentiam, secundum opinionem Gomez, lib. 2. resolut. jur. c. 5. sub num. 5. vers. ex qua regula. & vers. seq.

Igitur verissimum est, socium de dolo teneri, & & dolum futurum remitti non posse, & cum de dolo teneatur, contra cum alteri socio ad probandum expensas, damna & interesse, deferatur juramentum in litem. Et licet regulariter deferatur duobus concurrentibus, nempe dolo & probationis difficultate, l. si quando. & ibi gloss. Bart. & ceteri. C. unde. vi. l. in actionibus. ff. de in lit. jur. ubi omnes & precipue lason num. 17. & Dec. num. 13. & num. 31. Seraf. d. tract. de privileg. jur. privil. 31. num. 20. tamen quia & societas est bonæ fidei contractus, §. actionum autem. Institur. de act. juramentum istud præstabitur socio contra socium dolosum, etiam si non adsit difficultas probationis, Plot. in d. l. si quando. num. 558. C. unde vi. Et quia etiam de jure Canonico omnes contractus sunt bonæ fidei, Bald. in c. 1. in fin. de plus petitio. Dd. in c. venerabilis. de except. ubi servabitur jus canonicum, in omnibus contractibus poterit contra dolosum juramentum deferri, etiam cessante difficultate probationis, Plot. d. loc. n. 560. Seraf. d. privil. 31. n. 97. & præstatur contra dolosum in omittendo, quia venit ex natura actionis, ut per Maschar, post alios, quos citat concl. 934. nu. 16. ubi de magis communi testatur Cravet. conf. 433. n. 13. & n. 22. lib. 2. Et quod contra socium dolosum alteri socio & detur juramentum in litem, datur exemplum in socio, qui librum non confecit, Abb. in conf. 12. col. 4. lib. 1. Paris. conf. 25. nu. 46. & 47. & conf. 75. lib. 1. & conf. 109. libr. 3. Socin. conf. 46. & conf. 73. libr. 1. & conf. 213. libr. 2. Thob. conf. 63. n. 3. Cephal. conf. 363. n. 7. lib. 3. & conf. 678. n. 24. lib. 5. Rol. consilio 49. n. 12. lib. 1. Ioseph. Lud. concl. 53. vers. socius. n. 33. Simon de Præt. conf. 26. n. 16. Cravet. conf. 433. sub n. 13. lib. 3. Et datur exemplum in socio, qui habuit pecunias ad mercandum, & cum eis mercatus & non fuit, quia poterit contra eum in litem jurari, ut per Ioseph. Lud. d. concl. 53. vers. socius si administraverit. Plot. d. §. 13. num. 9. cum, ut supra dixi, dolus in eo præsumatur, qui id non facit, quod

F f

fa-



- facere debet, *l. dolus. ff. mandati. Roman. conf. 191. Alex. consil. 52. col. 2. & conf. 84. col. 2. lib. 6. Corn. conf. 116. ad fin. libr. 1. & conf. 128. col. 2. libr. 3. Curt. jun. conf. 19. in princ. Cravet. conf. 100. n. 9. & conf. 115. sub n. 2. lib. 1. Seraf. d. privil.*
- 22 31. num. 53. Datur etiam exemplum in socio & expendente pecunias societatis ultra usum destinatum, qui id dolo facere dicitur, & tenetur ad interesse probandum juramento alterius socii, *l. si fratres. §. si quis societatem. ff. pro soc. l. 1. §. est autem. ff. deposit. l. vendicantem. ff. de evict. l. dolus. & ibi Bar. ff. mandati. Corn. conf. 128. n. 5. lib. 3. Plot. ad d. l. si quando. n. 497. etiam expendente non in totum, sed in parte, ut per Corn. d. conf. 128. n. 5. libr. 3. Cravet. conf. 433. lib. 3. Similiter datur exemplum, si unus ex sociis captam crumenam, & valisiam, domum, horreum, cellam vinariam, & similia clausa, absque praesentia alterius socii sive testium aperit, dicitur esse in dolo, & datur contra eum juramentum in litem super rerum quantitate, quæ in dictis locis reperiiebantur, *Dd. in l. tres fratres. ff. de pact. Anchar. conf. 286. Paris. conf. 75. lib. 1. & conf. 25. lib. 2. & conf. 109. lib. 3. Dec. conf. 178. lib. 1. Plot. ad d. l. si quando. n. 493. & 494. Et datur exemplum in socio intempestive renunciantem societati, qui & dicitur esse in dolo, & contra eum datur juramentum, *l. actione. §. diximus. & l. si convenitur. & l. sed & socius. ff. pro soc. §. manet autem. Instit. de societ. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratrib. part. 11. sub nu. 1. vers. quarto. Plot. ad d. l. si quando. n. 503.***
- 23 25. Insuper datur exemplum in socio, qui per fallaciam dolo & malo amovit rem communem, vel celandi animo contrectavit, *Plot. ad dict. l. si quando. n. 501. Natt. conf. 361. n. 10. lib. 2. Et dum dicitur, socium à dolo excusari, si aliquid faciat in re communi, ratione juris, quod in re illa habet, l. merito. ff. pro soc. & ibi Bart. & addent. ad eum Marf. in l. 1. n. 68. C. ad leg. Corn. de sicar. procedit regula, si socius re communi usus fuit ad usum destinatum, quia cessat in eo & doli praesumptio ratione juris, quod in ea habet. d. l. merito. ff. pro soc. Menoch. in tract. de praesumpt. lib. 5. praf. 18. nu. 4. Baldus in conf. 37. ad fin. lib. 5. Addent. ad Bart. in d. l. merito. Alex. conf. 103. sub nu. 12. libro 1. Plot. ad d. l. si quando. n. 312. C. unde vi. idem Menoch. in tract. de recup. poss. rem. 3. n. 629. Cephal. conf. 363. in fin. lib. 3. Sed non procedit, si tota re communi usus fuit excedendo terminos, qui*
- 26 27. societati conveniunt, & extra usum destinatum, quia tunc cessat & praesumptio insurgens ratione juris, quod in re habet, *Bald. in l. 1. C. ad leg. Iul. de vi pub. Alex. in d. conf. 103. lib. 1. Boff. in tit. de decr. medio. quando delictum habeat originem à contractu, num. 12. Plot. ad d. l. si quando. n. 314. Cephal. conf. 388. in fin. lib. 3. Menoch. d. tract. de recuperand. poss. rem. 3. n. 629. Verum potest etiam excessus aliquando excusari, ne in socio praesumatur dolus, nempe quando aliqua & legitima causa motus id fecit, ut si pro salvanda parte sua totam rem per vim occupavit, paratus alteram partem socio consignare, *Bald. conf. 410. col. 2. lib. 2.**



lib. 2. Cephal. conf. 4. sub n. 11. vers. & similiter. & vers. cum ergo. Plot. ad l. si quando. nu.  
 315. Sed ita demum à tali excessu & socius excusabitur, si probet ad ita faciendum 29  
 à dicta causa inductum fuisse, Gabr. in suis comm. conclus. tit. de malef. conclus. 8.  
 num. 66. Et ad hoc probandum, si justam causam allegat, sufficit qualisqualis  
 probatio, si vero coloratam causam allegat, & non omnino justam, exacta ve-  
 hemensque probatio requiritur, Alex. in d. conf. 103. sub nu. 13. libr. 1. Menoch.  
 in d. remed. 3. de retinenda posses. n. 653. Plura alia de dolo dici possunt, sed & quia 30  
 lato folio traduntur à Maschar. in tract. de prob. concl. 531. & à Menoch. in tract. de  
 presump. lib. 5. pres. 3. ad ibi per eos tradita te remitto. Et ista exempli gratia di-  
 xisse sufficiat. Duo non sunt omittenda in proposito. Unum est, quod ratione  
 doli & socio contra socium tunc demum datur iuramentum, quando est bene in- 31  
 formatus de rebus, super quibus jurare intendit, & non alias, Plot. ad d. l. si quan-  
 do. n. 495. & n. 619. Beccius conf. 47. n. 16. Seraf. dict. tract. de privil. jur. privil. 33.  
 num. 217. Alterum est, quod tunc demum & socio contra socium datur iuramentum 32  
 in litem, si societas licita sit; secus vero si illicita, Iaf. in conf. 174. in 3. dub. lib.  
 2. Plot. ad d. l. si quando. num. 498. Item omittendum non est, quod & inter so- 33  
 cios, qui sunt in pari dolo, admittitur compensatio, l. si ambo. & ibi gl. de compen-  
 sat. Gloss. in §. fin. Instit. de societ. l. si duo. ff. de dolo.

N. 7. Quemadmodum contrà prohibitionem testatoris, nihilominus de consuetudine tu-  
 tor tenetur conficere inventarium Groenew. ad & contrà l. ult. §. 1. Cod. Arbitrium  
 Tutel. 5. 51. Gros. introduit. lib. 1. par. 9. n. 6. Et in genere nemo moribus nostris  
 illius confessionem in testamento suo inhibere potest: præsertim ubi quota hæreditatis,  
 e. c. tertia vel quarta pars debetur. Ne scilicet ex eo tutor vel hæres ad delinquendum  
 invitetur l. 5. ff. de pact. dotat. 23. 4. Ita etiam putem confessionem libri rationum va-  
 lidè socio remitti non posse, per d. l. 5. Nempe ut amputetur omnis delinquendi occa-  
 sio. Eadem ratione testator non potest remittere legatario usufructus cautionem de  
 utendo fruendo arbitrio boni viri l. 1. Cod. de Usufruct. 3. 33. Anxiè namque juris con-  
 ditores providerunt ne quis in testamento ordinare, aut in contractu quid stipulari con-  
 trà leges aut publicam utilitatem posset. Cujus rei exempla passim videre est in l. 7. §.  
 nec tamen ff. de annuis legatis 33. 1. l. 10. ff. 26. 3. l. 113. ff. 30. 1. de legat. 1. Sic  
 doti pactum adjectum ne reperantur res donatæ vel amotæ non valet: ita ne de mori-  
 bus agatur, ne plus vel minus exigatur, item ut maritus dolum solummodò in dote præ-  
 stet l. 5. & 6. ff. de pact. dotat. 23. 4. Quamquam hic noster casus inter rarissime con-  
 tingentes existimandus sit, ita ut de eo non multum sit laborandum.

Ad. N. 33. vide cap. 22. n. 17. & 23.



## CAPUT XXI.

## De Culpa.

## SUMMARIA.

- 1 Culpa lata & levis veniunt in societate, sed non levissima.
- 2 Culpa etiam lata remitti potest.
- 3 In dote remitti non potest.
- 4 Neque in societate.
- 5 Solertia & diligentia socii inspicitur in societate.
- 6 Pacta destruentia contractum cum contractu stare non possunt.
- 7 Culpa à testatore remitti potest.
- 8 Dolus est in socio non negotiari.
- 9 Et non lucrari.  
Culpa cum culpa compensatur.
- 10 Culpa levissima venit in societate, si ita conventum fuit.  
Et si socius erat diligentissimus in suis rebus.
- 11 Et si suscepit custodiam.  
Maxime recepta mercede.
- 12 Abhibita tamen distinctione. & n. 14.
- 13 Custodia à socio non censetur suscepta, ei mercede non constituta.
- 15 Æstimatio facit socium de culpa levissima teneri.
- 16 Contrarium videtur verius. & num. 18. & 19.
- 17 Æstimatio non facit transire proficuum.
- 20 Intellectus l. si ut certo. §. nunc videndum. ff. commodat.
- 21 Intellectus l. cum duobus. §. damna. ff. pro socio. & numero 22.
- 22 Incendium solet evenire levissima culpa.
- 23 Æstimatio non operatur, ut pastor teneatur ad custodiam.
- 24 Consuetudine fieri potest, quod pastor teneatur ad custodiam, & de levissima culpa.
- 25 Heres socii tenetur de culpa levi.
- 26 Cum distinctione. & n. 27. & 28.
- 29 Culpa cum diligentia non compensatur.  
Diligentia ex natura societatis adhiberi debet.
- 30 Socius tenetur de culpa socii assumpti.
- 31 Culpa non presumitur, sed debet probari ab allegante.
- 32 Interpretatio semper in obscuris sumitur culpa exclusiva.



- 33 Presumitur ad culpam excludendam, id socium fecisse in alienis, quod fecisset in suis rebus.
- 34 Pactum ita factum iudicatur, ut ab aliis verisimiliter factum fuisset.
- 35 Culpa suspicio in dubio quiescit.
- 36 Culpa probatur in actu continente dolum.
- 37 Culpa praesumitur in actu, qui sine culpa committi non solet, ut furtum & incendium. & n. 38.
- 39 Furtum si fuit commissum à vicinis & domesticis, cessat in eo praesumptio culpa.
- 40 Et quando fuit factum à servo seu famulo accommodato cum ipsa re furata.
- 41 Et si famulus ad rei custodiam adhibitus fuit.
- 42 Et quando res tenebatur in loco, ubi à maiori parte hominum tenebatur.  
Consuetudo excusat à culpa.
- 43 Furtum si fuit commissum cum fractura, cessat praesumptio culpa.
- 44 Et quando res furata erat in loco cum propriis rebus illius, cui furtum factum fuit.
- 45 Furtum intelligitur culpa levisima commissum.
- 46 Et culpa levisima in omittendo.  
In lege Aquilia venit levisima culpa in committendo, non in omittendo.  
Socius tenetur lege Aquilia.
- 47 Incendium intelligitur culpa levisima.
- 48 Contraria opinio videtur verior.
- 49 Opiniones concordantur.
- 50 Incendium intelligitur commissum culpa levisima inhabitantium.
- 51 Non procedit, ubi constaret de diligentia.
- 52 Non procedit, si à persona causatum fuit, cuius ministerio paterfam. utebatur.
- 53 Non procedit igne bene accommodato ab eo, qui ejus curam habebat.
- 54 Et ubi de initio incendii non constat.
- 55 Et ubi de culpa certi hominis non fuisset probatum.
- 56 Contraria opinio videtur verior in civili causa, non in criminali.
- 57 Et non procedit, ubi res incensa erant separata & reposita in loco tuto.
- 58 Culpa praesumitur in socio, si non adhibeat eam diligentiam in rebus communibus, quam adhibebat in propriis ante societatem.
- 59 Culpa tripliciter consideratur.  
In rebus alienis.  
In rebus communibus incidenter.  
In rebus communibus ex conventionem.
- 60 Differentia qua sit inter dictas culpas.
- 61 Culpa levis qua sit, alio modo consideratur.
- 62 Culpa alia distinctio. & num. 64.



- 63 In culpa tribus modis quis esse potest.
- 65 Paritas in diligentia, sed non in negligentia tolleratur.
- 66 Major diligentia nova causa superveniente adhiberi debet.
- 67 Socius eandem diligentiam adhibere debet in rebus communibus, quam adhibet in propriis durante societate.
- 68 Diligentia comparatio inter diversas res fieri non potest.
- 69 Culpa variis modis argui potest remissive.
- 70 Culpa est mittere servum per loca periculosa, & mittere merces mari, cum terra adhiberi possint, nisi excusetur à consuetudine.
- Ire per montes, cum iri possit planitiem.
- Transire per loca periculosa, cum possit per tutiora, licet longiora.
- Non assecurare merces, cum id fieri possit, nisi excusaretur à consuetudine.
- Non uti itinere solito, & solita navigatione.
- Divertere à solito itinere causa fraudandi vectigal.
- 71 Nisi tamen à praeiudiciis excusetur iusta de causa.
- 72 Et si vectigal esset iniustum.
- 73 Et de facto exigeretur ultra debitam quantitatem.
- 74 Sed non licet eligere aliam viam periculosam.
- 75 Culpa est, temporum qualitates in navigando non considerare.
- Navigandi tempus adversum dicitur esse à mense Octobris usque ad mensem Aprilis.
- Sed hoc non servatur de consuetudine.
- Culpa est de nocte relinquere ostium apertum.
- Et dimittere animalia in pascuis de nocte, nisi aliter observetur de consuetudine.
- 76 Culpa est merces conducere de nocte, cum de die id fieri possit, de nocte ambulare est quasi delictum.
- Custodia Castrorum geminanda de nocte.
- 77 Culpa est non cogitare casum, qui facile evenire possit.
- Ut est mittere merces in navi non idonea, quae pereunt.
- 78 Mittere navem sine gubernatore.
- Ponere licitas merces cum illicitis.
- Piratas sublevare, à quibus postea derobatur.
- 79 Credulitas nimia culpa adscribitur.
- Excusatur si non credidit ei, cui credere non tenebatur.
- 80 Et si credidit consilio amicorum & consanguineorum.
- 81 Et si credidit honesto viro verisimiliter informato.
- Et si credidit famulo hospitis, cum ab alio veritas haberi non possit.
- 82 Negligentia culpa adscribitur.



- 83 Ut si socius servum à vulnere curari non fecit.  
*Quando non usus fuit beneficio à Principe concesso.*  
*Quando beneficium à Principe obtinere non procuravit.*  
*Quando rescripto à superiore impetrato usus non fuit.*
- 84 Et quando ea non perquisivit, quæ perquirenda erant.  
*Putat an in loco solvatur gabella.*  
*Et quando non amovit impedimentum cum possit.*
- 85 Quando non recollegit, & non vendidit fructus debito tempore.  
*Quando credita non exegit debitum temporibus, & debitores facti sunt non solvendo.*  
*Quando liberos male composuit, ita ut fidem non facerent contra creditores.*
- 86 Imperitia in socio culpa est.  
*Sed imperitia non tribuendum, si decipiatur, puta à lumine de nocte viso.*
- 87 Insolita aggredi culpa est.
- 88 Culpa consistit in mala electione.  
*Ut si socius eligat malum famulum & malum ministrum.*
- 89 Et si nauta assumat secum in navi ignotos homines.
- 90 Culpa est in socio, si conventa non observat.  
*Ut si lucrari prætermiserit.*  
*Et si utatur re societatis ad usum non destinatum.*
- 91 Mora culpa adscribitur.
- 92 Culpa est in socio, si damnum ab ejus inimicis fuit datum in rebus societatis.  
*Etiā si inimicitia sua culpa causata non fuerit.*
- 93 Culpa est in socio, si non querit scire condiciones illius, cum quo contrahit.
- 94 Ignorans & dubitans equiparatur.  
*Non procedit in contrahentibus.*

**N**isto de dolo in superiori capitulo, venio t̄ modo ad culpam, & dico so-  
 cium alteri socio teneri de culpa lata & levi, sed non de levissima. l.  
 cum duob. §. venit. & l. rei communis. & l. socius socio. ff. pro soc. §. fin. Inst.  
 de societ. Bart. in l. quod Nerva. sub num. 26. ff. de posit. Bald. in l. qua for-  
 tuitis. num. 59. Cod. de pignor. action. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratribus. part. 3.  
 sub num. 39. & part. 6. num. 1. & part. 8. sub num. 1. & 4. Alexan. consil. 47. lib. 1. &  
 consil. 74. num. 1. lib. 6. & consil. 209. lib. 7. Corn. consil. 61. sub num. 1. lib. 1. &  
 consil. 221. num. 4. lib. 2. & consil. 174. sub num. 2. lib. 3. Cravet. conf. 100. num. 1.  
 lib. 1. Natt. consil. 361. num. 3. libro 2. Bertran. consil. 38. num. 12. lib. 2. part. 2.  
 Et quemadmodum dixi t̄ in præcedenti capitulo de dolo, quod pacto remit-  
 ti non possit, & modo idem de culpa, quod remissi non possit, mihi dicen-  
 dum videtur. Scio quod Dd. affirmantes dolum non posse remitti, affirmant,  
 posse



posse culpam remitti, etiam si lata sit, *l. si ut certo. §. interdum. ff. commodat. l. si servus. §. si calicem. ff. ad leg. Aquil. glos. in l. contractus. de reg. jur. Alex. consil. 47. lib. 1. Gozad. consil. 18. num. 5. Dec. in l. contractus. num. 43. ff. de reg. jur. sed ista regula*

3 non est perpetua, & t̄ quod non procedat in dote, est textus in *l. Pomponius. ff. de pact. dotal. & glos. ibi exemplificat, quod procedat solum in commodato, & in*

4 locatione. Et cum non sit perpetua, quod t̄ non procedat in societate etiam tenendum videtur, quia socius in rebus societatis eam diligentiam abhibere tenetur, quam adhibere solebat in suis tempore contractus. *l. socius socio. ff. pro soc. §. ira. Inst. de societ. & ut æqualitas in societate servetur, inspicitur t̄ solertia & dilig-*

5 *gentia socii. l. si non fuerint. ff. pro soc. Unde si contrahitur societas considerata socii diligentia & solertia, & æqualitas, habita earum consideratione, determinatur, certe dicendum est, quod culpa remitti non possit, quia esset remittere id, quod in societate ad eam æqualiter introducendam consideratum fuit, contra ip-*

6 *sus societatis naturam & essentiam, & pacta, quæ non alterant t̄ sed destruunt naturam & essentiam contractus, cum ipso contractu stare non possunt. l. cum precario. ff. de precar. l. per novum. §. denique. C. de usur. Et non obstant tradita ab*

7 *Alex. in d. consil. 47. lib. 1. dum concedit, quod socius t̄ in non lucrando dicitur esse in culpa, per text. in l. si mora. ff. solut. matrimon. & quod talis culpa possit remitti. l. si servus veitus ff. de leg. Nam non loquitur ipse in remissione facta ab uno ex sociis alteri socio, sed loquitur in dispositione facta à testatore, & admitto à testatore id fieri posse, attenta ea auctoritate, quam quisque habet disponendi ad ejus libitum de suis rebus in suo testamento. §. disponat. in Auth. de nuptiis. sed nego, quod in societate hoc pactum fieri possit, quia esset destruere societatem fundatam super solertia & diligentia socii. Et nego, quod t̄ socius in non lucrando dicatur esse in culpa levi, quia cum negotiari & lucrari promiserit, si non negotietur, ut facere promisit, dico eum esse in dolo. Cravet. consil. 100. num. 9. & consil. 193. num. 2. Menoch. in tract. de pras. lib. 5. pras. 3. num. 63. Surd. consil. 12. num. 69. lib. 1. Corn. consil. 128. sub num. 5. lib. 3. Et non obstat ibi text.*

9 *in d. l. si mora. quia non dicit t̄ ibi textus, quod maritus sit obligatus lucrari, & non lucrando dicatur esse in culpa, sed dicit solummodo, quod maritus tenetur de dolo, & restituere fructus perceptos ex dote penes eum existente, ob moram uxoris in repetendo. Et dato, quod id verum sit in marito nempe, quod in eo non lucrari sit culpa, non inde sequitur, quod sit culpa in societate, quia lucrari non respicit in dote ejus substantiam, sed bene negotiari & lucrari respicit substantiam societatis, quia ad hoc contracta fuit, & negotiari & lucrari fuit promissum. Et dolo facere eum, qui lucrari omittit, dicitur in *l. nemo ex sociis. §. illud. ff. pro soc. & melius in *l. sed & si lege. §. perinde. ff. de petit. hered. bene potest remitti culpa per modum compensationis, si socii sunt in pari culpa. l. si ambo ff. de com-***



*ff. de compen. Alex. d. consilio quadragesimo septimo. num. 9. lib. 1.* Et non solum de levi culpa & socius tenetur, ut dixi, sed etiam aliquando tenetur de levissima, non ex propria natura societatis, sed quia ita conventum fuit, ut fieri Potest. *l. i. §. si convenit. ff. de positi. glos. in c. contractus. de reg. jur. in 6. Natt. consilio septuagesimo nono. numero quarto. libro. primo. Henrichm. consil. 8. num. 51. libro primo. tom. 1.* Tenetur etiam de levissima, si erat diligentissimus in suis rebus, ita enim esse debet in rebus societatis. *Petr. de Ubald. part. 7. sub numero 1.*

De levissima etiam tenetur, si & in se custodiam suscepit. *l. qui mercedem. ff. locat. Menoch. consil. 353. num. 17. lib. 4.* ubi dicit, suscepisse custodiam illum, qui accepit claves loci, ubi res sunt repositæ, & præpositus negotiationi quod teneatur de negligentia & de levissima culpa, præsertim cum salarium pro sua custodia lucratur, tradit Rota Genuen. *decis. 172. num. 1. Rimin. jun. consil. 52. num. 132. lib. 1.* Sed quia ex tali pacto, quod tenetur de custodia, & sic de levissima culpa, ultra naturam societatis, majori onere gravatur, dico, quod ad hoc, ut relevetur, & ad hoc, ut societatis natura & æqualitas conservetur, in lucro recipiendo ex societate, recompensari debeat, ne societas sit injusta, quod esse non debet, nec potest, *glos. in l. si non fuerint. in ver. societati. ff. pro soc. dixi supra, c. 17. num. 36.* Et ubi tractaretur, an socius ex causa & custodiæ teneretur etiam de culpa levissima, ita distinguere debere putarem, aut socius solummodo suscepit in se custodiam simpliciter, & nulla sibi constituta recompensatione in lucro, & hoc casu dicerem eum tantum teneri de culpa lata & levi juxta naturam societatis, quia constituto sibi lucro, quod solummodo deberetur juxta naturam societatis pro levi culpa solummodo, non est dicendum, quod ultra societatis naturam se obligaverit etiam ad culpam levissimam, nulla sibi in lucro recompensatione facta, ita videmus in locatione, quod ad hoc, ut quis pro custodia teneatur de levissima, merces ei dari debet. *d. l. qui mercedem,* quia merces, quæ principaliter datur pro locatione, non dicitur data, ut conductor teneatur de custodia & de levissima culpa, ut declarat Decian. *in consil. 29. nu. 32. lib. 1.* Sic in societate si datur lucrum & juxta ejus naturam, non debet dici, quod sit datum pro custodia, merito dici debet, quod tantum custodia propriissima intelligatur de ea, quæ venit juxta societatis naturam, & hoc maxime dicendum est, quia, ut jam dixi, esset contra naturam societatis, & esset injustum, si sustineret socius custodiam, & teneretur de levissima culpa, nulla sibi recompensatione data. Et quod text. in *d. l. qui mercedem.* procedat, quando expresse custodia promissa fuit, tradit Menoch. *d. consil. 353. sub num. 17.* Aut suscepit in se & custodiam data sibi recompensatione in lucro, & hoc casu dicerem teneri etiam de levissima culpa, quia hoc fieri potest, & non est contra societatis naturam, cum in

G g

lucro



lucro habeat condignam recompensationem.

- 15 Insuper de levissima tenetur ꝛ socius, si rem puta animalia pascenda recepit æstimata, Bart. in l. si ut certo. §. nunc videndum. ff. commod. ubi dicit, quod quando æstimatio fit in contractu, de cuius natura est, ut pro parte transferatur dominium, & pro parte non, ut in societate, tunc pro ea parte, pro qua transfertur dominium, transit omne periculum in recipientem, pro alia vero parte, cuius dominium non transfertur, æstimatio operatur, ut socius, qui teneretur solum de levi, teneatur etiam de levissima culpa, per text. in l. cum duobus. §. damna. ff. pro soc. & idem tenet Bald. in l. 1. in fin. C. commod. Corn. in l. pascenda. num. 44. in fi. C. de pact. & ea ratione æstimatio facit transire periculum, quia facit transire proficuum, Petr. de Ubald. d. tract. part. 8. sub num. 22. Videtur mihi mirabile, quod
- 16 æstimatio ꝛ habeat hanc virtutem, ut faciat socium teneri de culpa levissima, qui tantum ex juris dispositione tenetur de levi, & ratio Petri de Ubald. quod
- 17 æstimatio faciat transire proficuum, & ideo faciat transire periculum, est ꝛ ridicula, quia nescio, quomodo somniaverit, quod faciat transire proficuum, pecunia etiam datur socio numerata, & facit transire proficuum, quia cum ea negotiando & operando socius acquirit, & nihilominus non dicitur facere transire proficuum, ita ut faciat transire periculum, sed stat sub periculo eam ponentis, ut habetur supra c. 18. Et quia propter æstimationem nulla major commoditas causatur, ut major lucri pars percipiatur, & si operatur, ut cognoscatur quid in fine societatis lucri adsit, operatur etiam, ut appareat, quid adsit damni, & ex tali operatione, quæ in intellectu solummodo consistit, quid proficuum respectu lucri, quod in rebus corporalibus consistit, causatum dici non potest. Et si intelligit Petr. quod faciat transire proficuum, nempe medietatem domini animalium, videtur dicendum, quod amplius non sit quærendum de culpa, quia quoquo modo res pereat, perit domino. l. que fortuitis. C. de pignor. act. Et etiam
- 18 mihi videtur, quod ista opinio ꝛ non sit vera, per text. in l. si gratuitam. §. si margarita. ff. de præscript. verb. ubi datur margarita vendenda æstimata gratia dantis & recipientis, & nihilominus recipiens æstimatione non obstante solummodo tenetur de levi culpa, & non de levissima. Et quia ibi agitur de contractu inito gratia utriusque contrahentis, in quo regulariter venit culpa levis. l. si ut certo. §. nunc videndum. ff. commod. æstimatio operari debebat, quod veniret levissima, sed cum hoc non operetur, & dicatur, quod teneatur recipiens margaritam æstimatam solum de levi, merito sequitur ex textu prædicto probari, æstimationem hanc virtutem non habere, etiam in societate, quæ similiter gratia utriusque contrahitur, Dec. in l. contractus. num. 39. ff. de reg. jur. Et etiam quod vera ꝛ non sit, videtur probari per text. in l. cum duobus. §. damna. ff. pro soc. ubi dicitur, quod si pecus sit datum æstimatum, & pereat incendio aut latrocinio, commune damnum est, si



est, si nihil dolo aut culpa acciderit ejus, qui æstimatum pecus acceperit, culpe appellatione, ut dixi, in societate solum intelligitur de levi, & nihil dicitur de levissima, quamvis pecus fuerit datum æstimatum, merito quod virtute estimationis non veniat levissima ex dicti text. dispositione probari dicendum videtur.

Non obstat textus *† in d. l. si ut certo. §. nunc videndum.* ubi facta rei commodatæ æstimatione venit periculum, quia hoc ideo fit, ut in textu dicitur, quia commodatarius æstimationem se præstaturum recipit, & non sic est in presenti, quia socius non recipit animalia, ut præstet æstimationem pro ea parte, quæ domino restitui debet. Neque obstat textus *† in d. l. cum duob. §. damna. vers. quod si à furib.* ubi dicitur, quod si à furibus pecus subreptum sit, proprium ejus detrimentum est, quia custodiam præstare debuit, qui æstimatum accepit. Nam potest intelligi, quod fuerit furatum ejus culpa levi, secundum glos. *in ver. subreptum.* dum interpretatur, scilicet culpa socii interveniente. Et ista interpretatio vera videtur, quia jam locus *† fuerat* Iureconsultus de casibus fortuitis, qui etiam eveniunt culpa levissima, nempe de incendio, quod culpa levissima evenire solet, Bart. *in l. si quis ex argentariis. §. pen. ff. de eden.* Et licet pecus fuisset datum æstimatum, dixit de eo socium non teneri, sic subjungendo de furto, qui committi non solet absque levissima culpa, dum dicit, *de eo socium teneri*, intelligendum est culpa levi interveniente, cum jam dixerit, de levissima in incendio non teneri.

Et si dicatur, pastorem facta æstimatione teneri de culpa levissima, quia, ut dixi supra, de ea tenetur, si tenetur ad custodiam, dico nullibi lege probari ex æstimatione facta resultare, quod pastor teneatur ad custodiam ultra societatis naturam, & ut dixi tunc tenetur ad custodiam, quando ultra lucrum sibi debitum ratione capitalis & operarum datur aliquid plus ratione custodiæ, cum æqualitas etiam in hac societate sit observanda, Navar. *in Manual. cap. 17. sub num. 260.* Et si daretur hujusmodi recompensatio, posset sustineri, facta æstimatione præsumi pastorem teneri de custodia & de levissima culpa. Et potest sustineri, pastorem *† teneri* de custodia & de culpa levissima, & quod sit censendum, eum habere lucrum etiam ratione custodiæ, quia ita observatur de consuetudine: ubi enim non cadit usura, videtur mihi fieri posse, quod à consuetudine declaretur, qualiter lucra sint deducenda ad hoc, ut pastor pro operibus & pro custodia dicatur habere condignam lucri partem, Bald. *in l. 1. num. 23. Cod. pro soc. Petr. d. tract. de duob. fratr. part. 4. sub num. 7. & part. 5. sub num. 27. & dixi supra, cap. 15. num. 47.* Et quod pastori detur etiam lucrum pro custodia, considerat etiam Ioseph. Lud. *in decis. Perusim. decis. 10. sub num. 11. in fin. part. 1.* Et non solum socius tenetur *† de culpa levi*, ut jam dictum fuit, sed etiam ejus heres, 25



Petr. de Ubald. *d. tract. part. 7. num. 2.* sed hac distinctione uti debemus. Aut agitur de herede, qui est heres & socius, ut evenit in societate vectigalium. *l. adeo. ff. pro soc.* & in societate contracta interveniente juramento, secundum Fabr. in *§. solvitur. Inst. de societ.* & in ea, quæ debet transire ad heredes secundum præceptum testatoris, ut per Dec. *consil. 441. num. 3. lib. 1.* & in foccita animalium, ut per Petr. de Ubald. *d. tract. part. 8. sub n. 21.* & hoc casu tenebitur heres socius de ea culpa, quæ præstanda venit juxta ipsius societatis naturam, cum nihil immutatum  
 26 reperiatur, & sit eadem societas. Aut agitur de herede & focii, qui non est socius, & hoc casu subdistingendum est; an agatur de gestis à defuncto, an vero de gestis ab ipso herede?

Primo casu contra heredem datur actio, quæ daretur contra defunctum, si ipse viveret. *l. verum. §. in heredem. & l. adeo. §. morte. ff. pro soc.*

27 Secundo casu, si heres aliquid & gessit voluntarie, ut quia aliquid gesserit de novo, & tenebitur de dolo, lata, & levi culpa, sicut quilibet alius negotiorum gestor. *l. tutori. C. de negot. gest. glol. in l. 3. §. interdum. ff. de negot. gest.* Si vero gesserit de necessitate, ut quia negotium fuerat inchoatum à defuncto, & ab eo perfectum, solum de dolo, & non de culpa tenebitur. *l. heres socii. ff. pro soc.* Si vero  
 28 inchoata & à defuncto perficere prætermiserit, etiam de levi culpa tenebitur. *glol. in l. cum ostendimus. in ver. negligentia. ff. de fidejuss.* quam ad hoc præstandum allegat  
 29 Petr. de Ubald. *d. tract. part. 7. sub num. 2.* Et si socius culpam commisit & in aliquo negotio, & in aliquo diligenter se gessit, non admittitur compensatio. *l. non ob eam. & l. & ideo. ff. pro soc.* cujus verba sunt: *Et ideo si socius quadam negligenter in societate egisset, implevisque autem societatem auxisset, non compensatur compendium cum negligentia.* Et hoc ea ratione fit, quia de natura societatis est, quod diligentia adhibeatur, & culpa puniatur, secundum Petr. de Ubald. *d. tract. part. 7. circa fin. Bero. consil. 191. n. 45. lib. 1.*

30 Idem dicendum est, si unus ex sociis & alterum socium sibi assumat, nempe quod tenetur socius assumens de culpa socii assumpti, & si socius assumptus in aliquibus culpam commisit, & in aliquibus utilia gessit, compensatio non admittitur. *d. l. de illo. §. idem querit. ff. pro soc.*

31 Iam viso, socium de culpa teneri, modo & sciendum est, regulariter culpam non præsumi, sed quod ab allegante probari debeat. Bart. in *consil. 193. commune Lucignani. lib. 1.* Bald. in *cap. 1. de feud. sine culpa non amit.* Alex. *consil. 100. n. 3. lib. 1.* Barbat. in *l. 4. §. Cato.* & ibi post eum Lud. Bolog. *n. 144. & 145. ff. de verborum obligatio.* Cravet. *consil. 8. num. 20. & consil. 151. num. 11. lib. 1. & consil. 319. num. 17. lib. 2.* Silvan. *consil. 46. num. 4. & num. 9.* Capra. *reg. 78. sub numero 56.* Decian. *consil. 29. sub num. 14. lib. 1.* Menoch. in *tract. de præsumpt. lib. 5. præf. 3. num. 125.* Mascard. in *tract. de probat. conclus. 467. num. 1.* Rimin. jun. *consil. 1. num.*



num. 40. libro primo. & consil. 801. num. 30. libro septimo. Surd. consil. 12. num. 16. libro primo. & in obscuris sumper ea t̄ interpretatio sumitur, ut culpa excludatur. 32  
l. exceptione. & ibi Bart. ff. de fidejuf. gl. & Dd. in l. si quis ex argentariis. §. fin. ff. de  
eden. & in l. si creditor. Cod. de pignor. act. Alex. in consil. 183. col. fin. lib. 7. Cravet.  
conf. 353. n. 15. lib. 3. Rimin. jun. consil. 801. numero vigesimo nono. libro septimo. Et  
præsumitur quis ad culpam t̄ excludendā id in rebus alienis fecisse, quod in suis fe- 33  
cisset, l. sed. & si damnum. §. 1. ff. de pecul. Cravet. conf. 151. sub num. 18. lib. 1. & conf.  
319. sub num. 15. lib. 2. Et factum ita factum judicatur, uti t̄ ab alio verisimiliter 34  
factum fuisset, ad hoc ut culpa excludatur. Bart. in l. si cum venderet. §. fin. ff. de pig-  
nor. act. Afflict. decif. 13. sub num. 17. vers. quinta conjectura. Et hinc inde dubio  
stante, an culpa t̄ intervenierit vel ne, culpæ suspicio quiescit. Oldr. consil. 307. in 35  
fin. Cravet. consil. 8. num. 30. lib. 1. & consil. 247. in fin. lib. 2. & consil. 362. in fin. &  
consil. 531. in fin. libro 3.

Cumque culpa non præsumatur, sed t̄ ab allegante, sive agendo, sive exci- 36  
piendo probari debeat, videndum est etiam, qualiter ipsa probetur, & primo  
eam probari dicas ex actu ipso, in quo sui natura dolus continetur, quia si conti-  
net dolum, multo magis quod culpam contineat, dicendum est. Menoch. in tract.  
de præf. lib. 5. præf. 3. n. 135. Secundo culpa præsumitur ex t̄ actu illo, qui ab- 37  
sque culpa committi non solet, & datur exemplum in furto & in incendio, ut de  
furto habetur in l. cum duob. §. damna. ff. pro soc. & de incendio in l. si vendita. ff. de  
peric. & commod. rei vend. & in l. 3. ff. de offic. Præf. vigil. & de furto tradunt Bart. &  
Alex. in l. si quis ex argentariis. §. Prætor ait. ff. de eden. Corn. conf. 328. col. 1. lib. 4.  
Sylvan. conf. 46. n. 8. Bologn. in d. §. Cato. n. 146. Gomel. lib. 2. resol. jur. c. 3.  
sub n. 22. Petr. de Ubald. d. tract. par. 8. n. 16. & de incendio tradit t̄ Bald. in l. 3. 38  
§. cognoscer. ff. de offic. præf. vigil. Calcan. conf. 39. Petr. de Ubald. d. tract. part. 8. n. 16.  
Rolan. conf. 95. lib. 2. Menoch. de arbitr. jud. casu 390. n. 3. & de utroque post  
alios, quos citant, late tradunt Capra, d. reg. 78. num. 57. Menoch. in d. præf. 3. n.  
128. & præf. 61. n. 30. lib. 6. & Mascari. d. concl. 467. & concl. 829. n. 10. Sed ista  
præsumptio t̄ culpæ in furto cessat primo, & non procedit, quando fuit commis- 39  
sum à conjunctis & domesticis domus, vel à persona, de qua diligentissimus ho-  
mo non suspicatus esset, quod tale delictum fuisset commissura. l. cum quia. la 2. in  
princ. ff. de furtis. Gl. in l. cum duob. §. damna. ff. pro soc. & ibi Salic. Capr. d. reg. 78.  
n. 61. Menoch. conf. 353. n. 10. lib. 4. & d. præf. 61. num. 35. lib. 6. Mascari. concl.  
467. n. 13. Secundo cessat præsumptio t̄ culpæ in furto, quando fuisset factum à 40  
servo seu famulo accommodato cum ipsa re furata. l. si ut certa. §. si me. & §. seq. ff. com-  
mod. Capra. d. reg. 78. n. 62. Tertio cessat præsumptio t̄ culpæ, si famulus ad rei cu- 41  
stodiam adhibitus fuit. l. si soluturus. ff. de solut. Roman. conf. 413. n. 13. Capr. d. reg.  
78. n. 64. Menoch. d. conf. 353. n. 12. lib. 4. Quarto cessat præsumptio t̄ quando 42



res, puta animalia in eo loco tenebantur, ubi major pars hominum illa tenebant. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. part. 8. n. 4. & n. 15. ea ratione, quia non est in culpa ille, qui facit ea, quæ consueta sunt fieri à majori parte hominum. l. 3. ff. ad Macedon. l. quis sit fugitivus. §. apud Labeonem. ff. de adil. edict. l. pignori. C. de pignor. act. & ibi Bald. & Ang. Bart. in l. si pignore. §. ira. per illum. text. ff. de pign. act. Bald. in l. nemo. in fin. C. de episc. aud. ubi loquitur de illo, qui equum misit in pascuis, quem lupo occidit, & dicit excusari, si alii illuc animalia mittere solebant, Petr. de Ubald. d. tract. part. 8. sub n. 4.

- Et ita consuetudinem excusari à culpa tradit Bald. consil. 145. *Casus talis est, col. 4. in fin. lib. 3. Castr. conf. 423. quia scio. col. pen. lib. 1. Anchar. conf. 438. pro decisione quesiti. col. 1. Aret. conf. 31. col. fin. Dec. conf. 473. col. 2. lib. 2. Ias. in l. 1. in princ. ff. si quis jus dicen. non obtemp. & in l. certi juris. 4. not. C. de Iudi. Paris. consil. 159. lib. 4. Cravet. conf. 8. n. 22. & conf. 247. sub n. 6. in fin. lib. 1. & conf. 319. vers. 14. lib. 2. & conf. 362. n. 4. lib. 3. Mascar. d. concl. 467. n. 21. Decian. conf. 29. n. 16. lib. 2.*
- 43 Quinto cessat præsumptio & culpæ, quando furtum fit cum fractura, Salic. in l. cum duob. §. damna. ff. pro soc. Petr. de Ubald. d. tract. part. 8. sub n. 15. Grat. conf. 94. n. 40. & conf. 100. n. 15. lib. 2. Curt. jun. conf. 256. nu. 12. Menoch. conf. 353. num. 11. lib. 4.
- 44 Sexto cessat præsumptio, quando & res furata erat in eodem loco eum propriis rebus illius, qui eam custodiebat. Dec. consil. 473. col. fin. lib. 2. Cravet. conf. 6. sub n. 106. lib. 1. & conf. 353. n. 14. lib. 3. Septimo & ultimo licet furtum & culpa commissum præsumatur, non intelligitur de culpa levi, sed tantum de levissima, Glos. fin. in §. præterea. Instit. quib. mod. re contrah. oblig. quam ibi commendat Ang. & eam dicit singul. Bald. in l. in iudicio. C. de locat. & Salic. in l. qua fortuitis. C. de pign. act. Gomef. lib. 2. resolut. jur. c. 3. in fin. Decian. quide communi testatur. conf. 29. n. 15. lib. 1.
- 46 Et intelligitur de levissima & in omittendo, & non in committendo, Glos. notabilis secundum Galtr. ibi in l. si mora. ff. solut. matr. & glos. in l. lege Cornelia. ff. ad Syl. lania. quas communiter approbant Dd. ut dicit Couar. super 4. decret. ff. de sponsal. part. 2. c. 6. §. 8. nu. 13. quod est notandum, quia cum dicatur socium teneri lege Aquilia, si damnum dedit in re communi, ut est textus in l. sed si. & in l. sed nihilominus. & in l. si hoc factio. ff. pro soc. erit verum, quod teneatur lege Aquilia, in qua venit levissima culpa, si levissima culpa commissa fuit in committendo, secus vero si in omittendo, nisi ex natura contractus veniat etiam levissima culpa in omittendo, ut aliquando supra dixi venire in societate. Mascar. post alios, quos citat, d. concl. 467. n. 10. & concl. 892. n. 9. Quatenus etiam dixi incendium culpa commissum censerì absque alia probatione, sicut de furto dixi, sic de eo intelligendum est, quod
- 47 culpa levissima in & omittendo. Alex. conf. 74. n. 3. lib. 6. ita ut nec actio legis Aquiliæ locum habeat, commissum censeatur. Rolan. conf. 95. n. 14. & 15. lib. 2. Gabriel. conf. 159. n. 1. & 2. lib. 1. Menoch. conf. 53. n. 19. lib. 1. Novissime contra hanc opinionem



nem tenuit Flam. de Rub. Utinen. in *conf.* 11. ubi contra Rolan. & alios vult, quod conductor teneatur ex culpa præsumpta in incendio, & dicit sub *n.* 129. quod hæc videtur verior & frequentiori calculo recepta, siue numerum Doctorum attendamus, siue auctoritatem. Sed, pace sua sit dictum, decipitur quia 48 quod prima opinio sit magis recepta, testatur Menoch. de arbit. iud. casu 390. n. 6. in fin. & eam esse magis communem testatur Curt. in l. dominus horreorum. ff. locat. & Masciar. in tract. de probat. concl. 467. n. 8. & in concl. 892. sub n. 8.

Concordantur istæ opiniones & secundum Trigon. in *sing.* 57. n. 4. quod sufficiat 49 allegare incendium absq; alterius culpæ probatione, quando sumus in contractu, in quo venit etiam levissima culpa, sed quod ultra incendium culpa etiam sit probanda, quando ex natura contractus levissima culpa præstari non debet, & hanc concordiam ponit etiam Masciar. d. concl. 467. nu. 12. Sed iudicio meo ista concordia est nullius momenti, quia contrarietas opinionum consistit, ubi agitur de contractu, in quo non venit levissima culpa. Sed sequendo magis communem & opinionem, quod incendium contra inhabitantes in domo censeatur 50 commissum culpa eorum levissima in omittendo, nisi contrarium probetur. l. 3. §. 1. ubi communiter scribentes. ff. de offic. Præf. vigil. Masciar. d. concl. 892. ubi sub num. 2. dicit, quod hanc conclusionem ingens caterva Doctorum confirmat.

Primo conclusio ista, ut præsumatur & incendium commissum culpa inhabi- 51 tantium, non procedit, ubi de eorum diligentia & vigilantia constaret. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. part. 8. sub num. 18. & 19. Gabr. *conf.* 159. sub n. 4. lib. 1. Rol. *conf.* 95. n. 15. in fin. lib. 2. Masciar. d. concl. 892. num. 19. Menoch. *conf.* 53. n. 24. lib. 1.

Secundo conclusio & contra patremfamilias non procedit, si incendium ab ali- 52 qua persona existente in domo fuerit causatum, cuius ministerio paterfamilias non utebatur. Salic. in l. si vendita. & num. 5. ff. de peric. & commod. rei vend. & in l. que fortuitis. num. 7. C. de pign. act. Masciar. d. concl. 892. n. 10. Contrarium tenet Flam. de Rub. d. *conf.* 11. n. 167.

Tertio non procedit & contra patremfamilias, si famulus ille, qui ignis curam 53 habebat, recte eum accommodavit, & alter famulus non ad hoc deputatus ignem accenderit, & eum minus diligenter accommodaverit. Salic. in d. l. que fortuitis. n. 7. vers. si autem familiaris. C. de pign. act. Afflict. decis. 57. n. 5.

Quarto non procedit, ubi & de incendiij initio non constat, Roman. *conf.* 401. 54 Bald. in l. si vendit. ff. de peric. & commo. rei vend. Ioan. de Anan. *conf.* 71. Et si duæ familiæ habitent in eadem domo, una in una parte, & altera in alia, & non appareat, qua in parte incendium initium habuerit, nemo poterit conveniri. Alex. in *consil.* 50. lib. 1. ubi num. 7. inquit satis esse, quod concurrat habilitas &

apti-



aptitudo, ut incendium potuerit oriri in qualibet parte, etiam quod non fuerit probatum ignem fuisse in qualibet parte, & ita tradit etiam Gabr. d. conf. 159. n. 8.

- 55 Quinto non procedit, ubi de culpa & facto certi hominis non fuisset probatum, nempe de culpa ipsius patrisfamilias, aut ejus, de cujus facto ipse teneatur. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. part. 8. sub n. 19. Rol. d. conf. 95. n. 9. lib. 2. Gabr. d. conf. 159. n. 6. lib. 1. Rimin. jun. conf. 373. n. 9. lib. 4. Mascar. d. concl. 892. n. 17. & 18. ubi de communi opinione testatur Menoch. conf. 53. n. 23. 56 lib. 1. Contra hanc opinionem etiam insurgit Flam. de Rub. in d. conf. 11. n. 158. & dicit, quod solummodo procedit, cum eadem domus à diversis incolitur, vel cum agitur criminaliter ad pœnam, non vero cum agitur civiliter ad damnum; vel cum ignis provenit ab extra, & non fuit causatum intra domum.

Et quod dicitur de incendio causato in hospitio Leonis Perusiae, de quo loquitur Bald. & post eum Petr. de Ubald. ejus frater in d. tract. de duobus fratr. part. 8. sub num. 19. ut excusaretur caupo, quia non constabat de facto certæ personæ, putat ipse Flami. num. 165. solum procedere in casu hospitii, in quo præter patremfamilias sunt famuli, & sunt etiam hospites & advenæ, quo casu propter incertitudinem hanc multiplicem posset forsan procedere dicta opinio, at ubi una est familia & unum caput, & incendium est intrinsecum, dictam opinionem procedere non posse dicit, & n. 164. dicit, quod certe non potest inducere animum, ut teneat, veram esse hanc conclusionem, quod necessaria sit probatio determinatæ personæ, cum una tantum est familia in domo, & constat incendium ad intra processisse, quia subvertuntur & jura, & auctoritates multæ, quibus cavetur præsumi contra inhabitantes, & contra patremfamilias, & ego puto hanc ejus opinionem veriorum esse, ubi tractaretur de interesse civiliter; secus vero, si criminaliter ad pœnam.

- 57 Sexto conclusio supra posita et non procedit, si res, in quibus incendium ortum est, erant repositæ in loco congruo, tuto, & non periculoso, quia etiam ex loci securitate culpa excluditur. Salic. in d. l. si vendita. ff. de peric. & commo. rei vend. & in d. l. qui fortuitis. Cod. de pignor. act. Anchar. in conf. 348. Pro decisione. Mascard. d. concl. 892. num. 14. ubi etiam alias ponit declarationes, quas hic referre omitto, ne sim nimis prolixus circa ea, quæ sunt extra materiam societatis, & redeo 58 ad culpæ probationes. Tertio præsumitur culpa et in socio, quando etiam non adhibet diligentiam in rebus societatis, quam solitus erat adhibere in suis ante contractam societatem. l. socius socio. ff. pro soc. §. fin. Inst. de societ. glos. in l. cum duobus. §. venit. ff. eod. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. part. 7. sub nu. 1. Alex. conf. 47. in princ. lib. 1. & conf. 209. n. 2. lib. 7. Dec. in conf. 441. n. 7. lib. 2. Menoch. conf. 121. num.



121. num. 111. lib. 2. Nam culpa tripliciter ¶ consideratur. Primo consideratur 59  
 in rebus prorsus alienis, & diffinitur, quod sit deviatio incircumspecta ab ea di-  
 ligentia, quam adhibent homines diligentes ejusdem conditionis & professionis.  
 Secundo consideratur in rebus communib. incidenter, & diffinitur, quod sit de-  
 viatio incircumspecta ab ea diligentia, quam ipse devians tunc temporis in rebus  
 propriis adhibet, dummodo in rebus propriis non sit omnino negligens. Tertio  
 consideratur in rebus communibus ex conventione, & diffinitur, quod sit devia-  
 tio incircumspecta ab ea diligentia, quam ipse devians tempore contractus vel  
 ante contractum in rebus propriis utebatur. Ita declarat Bart. in l. quod Nerva.  
 n. 26. ff. de positi, & in tract. testimo. n. 116. cum plurib. seqq. & rationem differen-  
 tiæ inter prædicta esse dicit, quia mea & aliena sunt extrema, & commune est  
 medium. In re propria culpa est impunita. l. in re mandata. C. mandati. In alie-  
 na culpa punitur, nec sufficit, quod in ea quis id faciat, quod facit in suis,  
 quia si in suis est negligens, in alienis debet esse diligens. l. si constant. §.  
 si maritus. ff. sol. matr. In re communi eligitur media via, ne culpa totaliter sit  
 impunita, & sufficit eam diligentiam adhibere, quam in suis adhibet. Et inter  
 commune ¶ ex conventione, & commune incidenter, ratio differentie est, 60  
 quia si ego societatem cum aliquo contraho, eam diligentiam inspicio, quam ip-  
 se in suis rebus adhibere solitus est, & sic ipse de me facit, & de tali diligentia vi-  
 detur inter nos conventum. Et istud in re communi incidenter dici non po-  
 test, ideo ea diligentia solummodo inspicitur, quam tunc in rebus suis adhibet,  
 ut per Bart. in locis præfatis videre licet. Sed quamvis ista dicta de ¶ culpa à Bart. 61  
 recte procedere possint, ubi socius habuisset, & haberet bona propria, ut etiam  
 textus supra allegati loquuntur, ubi autem socius non habuisset & non apparet  
 propria, qualiter culpa socii circa res societatis sit consideranda, ex prædictis  
 percipi non posse dicendum videtur, & videtur dicendum, alio modo culpam in  
 socio esse considerandam, nempe ut facit Bald. in l. quæ fortuitis. sub n. 39. C. de  
 pignor. act. ubi considerans, esse posse, quod quis bona propria non habeat, di-  
 cit ridiculam esse opinionem Io. de Blunofcho, & dat diffinitionem, quod levis  
 culpa sit facere id, quod non faceret, vel omittere id, quod non omitteret di-  
 ligens homo, per tex. in l. si putator. ff. ad leg. Aquil. & considerat, quod homines  
 aut sunt diligentes, aut diligentiores, aut diligentissimi, ut ibi per eum videre  
 licet. Et sic attentis dictarum legum ¶ dispositione & attentis traditis à Bart. & 62  
 Bald. quod hac distinctione uti debeamus, mihi dicendum videtur, nempe,  
 quod ubi socius nunquam habuit bona propria, teneatur in rebus societatis eam  
 adhibere diligentiam, quam adhibent homines diligentes ejusdem professionis  
 & qualitatís, & si talem non adhibeat diligentiam, dicatur esse in culpa secun-  
 dum Baldi opinionem, & ita quod si socius non fecerit lucra, prout alii fecerunt

H h

ejusdem



- eiusdem exercitii, quod culpa in eo probata dicatur, tradit Alex. in *conf.* 47. n. 1. lib. 1. ex notat. per Bart. in l. si cum venderet. §. fin. per illum textum. cum seqq. ff. de pign. act. & in l. quod Nerva. ff. de positi. & per Bald. in l. solam. col. 5. C. de testi. & per
- 63 Angel. in l. continuus. §. cum ita. ff. de verb. oblig. & ad ista faciunt & tradita per glos. in l. videamus. ff. locati. ubi dicit, quod quis tribus modis in culpa esse potest. Primo si non fecit id, quod diligens faceret, secundo si fecit contra pactionem, tertio si fuit in mora faciendi, ita post glos. tradit etiam Strach. in *tract. de Nautis. part. 3. n. 52.* & Rota Genuen. *decis.* 205. n. 2. Ubi vero socius habuit bona & propria, quod, ne de culpa arguatur, teneatur eam diligentiam adhibere in rebus societatis, quam adhibebat in suis ante, & tempore contractæ societatis, dicendum est, ut habetur in d. l. socius. & in d. §. ita. Inst. de societ. & ut tradit Bart. in supra posita
- 65 ejus distinctione. Sed declarandum est, primo & tunc demum sufficere, si socius adhibeat eam diligentiam in rebus societatis, quam in suis adhibere solitus erat, si verum sit, quod in suis aliqualem diligentiam adhibere solitus erat, quia si negligens in totum in suis fuisset, non sic in communibus esse debet, quia si tolleratur paritas in diligentia, non tolleratur in negligentia. l. si constante. §. si maritus. & ibi gl. & Dd. ff. solut. matr. Bart. in d. l. quod Nerva. sub n. 26. Petr. de Ubald. d. *tract. de duob. fratr. part. 7. sub n. 1.* Secundo declarandum est, quod si nova & causa superveniat, qua inspecta opus sit uti majori diligentia, ad evitandam culpam, non satis est eam adhibere, quæ prius in rebus propriis adhibebatur, sed major adhiberi debet, puta si solitus erat de nocte equum proprium dimittere in pascuis, & luporum timor supervenerit, communis equus de nocte amplius in pascuis dimitti non debet, sed erit cum majori diligentia custodiendus. Bald. in l. nemo. in fin. C. de epis. audien. Petr. de Ubald. d. *tract. part. 8. sub n. 4. in fin.* Tertio declarandum
- 67 est, quod, si majorem & diligentiam in suis rebus præstet socius post contractam societatem, eandem præstare etiam teneatur in rebus societatis, glos. in l. cum duob. §. venit. ff. pro soc. Petr. de Ubald. d. *tract. part. 7. sub num. 1.* Quarto &
- 68 ultimo declarandum est, quod si res & societatis non sint ejusdem speciei cum rebus, quæ possidebantur à socio ante contractam societatem, & sic non possit fieri comparatio de rebus societatis, ad alias res ejusdem speciei erit habenda consideratio, in quo gradu diligentia erat in rebus suis, licet dissimilibus, & in eodem gradu diligentia in rebus communibus erit adhibenda, Bart. in *tract. testim.*
- 69 num. 122. Infinita exempla colligi possunt, in quibus & aut ratione moræ, aut ratione negligentia, aut ex eo, quia fecerit contra pactionem, culpa à socio commissi diceretur, ut videri potest per Strach. in *tract. de Nautis. part. 3.* & per Menoch. in *tract. de præsumpt. lib. 5. præf. 3.* & per Mascard. in *tract. de probat. conclus. 468.* & *concl. 829.* & *concl. 892.* & per Bartol. ante eos in *tract. testim.* & ibi per Deplo. in ejus addit. sed quia non est mei instituti omnia ad culpam pertinentia colligere, solum-



solummodo exempla aliqua referam, quæ magis præfenti tractatui convenientia erunt.

Et primo socius in culpa esse dicitur, quando servum per loca periculosa misit & periit. Petr. de Ubald. *d. tract. part. 8. sub n. 1. in fin.* & de eo, qui merces mari commisit, cum terra advehere potuisset, nisi excusetur à solito & consuetudine, habetur in *l. cum duobus. §. quidam sagariam ff. pro soc. & per Strach. in tract. de navigat. n. 4. fol. mihi 165. Surd. conf. 12. n. 28. lib. 1.* ubi idem dicit de eo, qui poterat ire per planitiem, & ivit per montes. Idem dicitur de socio, qui transit per loca periculosa, cum per loca tuta transire posset, Salic. in *l. 2. C. de naut. feno. per tex. in l. cum proponas. ff. ad leg. Rod. de jact. & in l. si vehenda. §. 1. & per gl. in l. eos. ff. ad leg. Corn. de fals. Surd. conf. 12. lib. 1.* Strach. in *d. tract. de Nautis. par. 3. n. 19. & 20.* ubi ad id probandum citat Bart. in *l. Imperator. ff. de appell.* dicentem per tutiora itinera iter agendum esse, licet longiora, Surd. *conf. 12. n. 28. lib. 1.* & de eo, qui iter longius facit, quod propinquius facere potest, tradit Petr. de Ubald. *d. par. 8. nu. 1. in fin.* & Bald. in *conf. 395. lib. 2.* dicit, in culpa illum esse, qui iter ab omni impedimento tutum facere potuit, & non fecit, & his rationibus motus interrogatus de facto respond. socium in culpa fuisse, qui asscurari potuit merces cum lucro, & id non fecit, & perierunt, nisi tamen à solito non ineundi dictum contractum fuisset excusatus, per ea quæ tradit Ruin. *conf. 65. lib. 5.* & Dec. in eadem facti specie *conf. 430. lib. 2.* Strach. in *tract. de asscurat. gl. 8. n. 3.* Et in proposito de itinere dicitur etiam in culpa socius, si nimio itinere multum velequum oneravit, quemadmodum si oneravit eum nimio onere. *l. fin. ff. commodat. l. qui Insulam. §. qui mulus. ff. locat.* Petr. de Ubald. *d. par. 8. n. 1. in fin.* Strach. *d. par. 3. n. 13.* & dicitur in culpa, si non fuit usus solito itinere, & solita navigatione, Corn. *conf. 273. lib. 1.* Boer. *decif. 178. num. 32.* Craver. *conf. 115. n. 5. li. 1.* Strach. *d. par. 3. n. 6.* Surd. *conf. 12. lib. 1.* & multo magis dicitur in culpa, si causa fraudandi vectigal divertit à solito itinere. Bart. in *l. cum proponas. C. de naut. feno.* Petr. de Ubald. *d. par. 8. n. 5.* Strach. *d. par. 3. nu. 37.* ubi ex facto respondisse tradit culpæ damnandum quendam navis magistrum, qui ingredi Anconæ portum distulit, ut cum publicanis tractaret, ne solitum vectigal solveret, & interim vi ventorum naufragium passus fuit, & hoc ea ratione, quia id evenit propter ejus avaritiam, ut habetur in *l. cum proponas. C. de naut. feno.* Sed prædicta non procedere t declarantur, si socius solitum iter & solitam navigationem facere prætermisit iusta causa motus, ut quia id fecit causa reficiendæ navis, quæ vitium fecerat, vel impulsus impetu maris & vi ventorum, vel metu hostium, pyratarum, & exbannitorum. Bald. & Salic. in *d. l. cum proponas. in fin.* Petr. de Ubald. *d. par. 8. n. 6.* Bertach. in *tract. de gabel. in alt. par. num. 58.* Strach. *d. par. 3. num. 6.* Et non procedere t declarantur, si socius divertat à solito itinere causa non solvendi vectigal illicitum, quia



- quia huiusmodi causa stante cessat ratio avaritiæ considerata in d. l. cum proponat. cum non solvere vectigal illicitum non sit avaritia, sed consilium, quia nemo tenetur jactare suum, ut per Bald. in l. cum proponas. Petr. de Ubal. d. par. 8. nu. 6. Et quod licite & absque peccato fraudari possint huiusmodi vectigalia illicita, tradit Felin. in c. 1. sub n. 41. de const. Iul. Ferret. in tract. de gabel. n. 232. Strach. d. par.
- 73 3. n. 8. Et ponunt exemplum ¶ in gabella imposita à Principe unius grossi pro salma, & publicani de facto accipiunt duos grossos; & dicunt, quod licitum est omni ingenio eorum manus aufugere, quia prædones sunt, & quod damnum ex hoc Principi & ejus fisco obveniens à publicanis præfatis refici debet, quia eorum vitio & malitia evenit. l. igitur. §. fin. ff. de lib. caus. Sed intellige, socio quidem
- 74 ¶ licere ab uno itinere discedere ut evitet gabellas illicitas, sed quod non per hoc debet eligere aliam viam periculofam, in qua omnium mercium jacturam facere posset, dum curat evadere parvam pecuniarum solutionem. Petr. de Ubal.
- 75 d. par. 8. n. 6. in fin. Secundo socius in culpa ¶ esse dicitur, quando temporum qualitates non considerat, ut quia navem navigatum mittit adverso tempore. l. qui petitorio. ff. de rei vend. ubi gl. per tex. in l. 3. C. de naufrag. declarat tempus adversum esse ab Octobr. usque ad mensem Aprilis, & ita tradit Petr. de Ubal. d. par. 8. sub n. 1. in fin. Sed hoc de consuetudine non servari, & quod Veneti navigant omni tempore, tradit Cepol. in tract. de servit. rust. præd. tit. de Navi. c. 29. & similiter d. l. 3. in tempore Annonæ non servari tradit Strach. d. par. 3. n. 1. Et de eo, qui de nocte reliquit ostium domus apertum, quod sit in culpa, tradit Bald. in l. solam. sub n. 13. C. de testi. Et de dimittente animalia in pascuis de nocte, quod sit in culpa, nisi eum excuset consuetudo, dicit Gl. & ibi Bart. in l. si negotia. ff. de neg. gest. Spec. in tit. de locato. §. postquam n. 12. Bald. in l. nemo. n. 7. C. de episc. quos intelligit, quod loquantur de tempore noctis. Firman. in re-pert. in ver. famulus. n. 20. & novissime Polidor. Ripa in tract. de noct. tempore. c. 12.
- 76 sub n. 18. Et potest etiam dici, quod socius ¶ sit in culpa, si de nocte merces con-ducatur, cum de die id facere posset, cum de nocte latrones & fures ambulare so-leant, & furta & latrocinia committere, quia qui male agit, odit lucem, & si sunt fugienda loca periculosa, dicendum est etiam, quod sint fugienda tempora periculosa, ad hoc ut latronum & furum manus effugiamus, & potest etiam con-siderari, quod culpa non careat, qui ambulat de nocte, quod sit quasi delictum tradit Bart. in l. Leviam. n. 9. ff. de accusat. & Polid. Ripa in d. tract. de noct. tempore. c. 7. n. 1. Et quod de nocte sit geminanda custodia, ad hoc, ut custos culpam effugiat, tradit idem Polid. Ripa in d. c. 2. n. 23. Et de custode Castrorum, quod tota nocte invigilare debeat, & quod nocturno tempore custodiæ sint du-plicandæ, tradit idem Polidorus Ripa c. 75. ex quibus omnibus comprobari vi-detur, socio de nocte eunti, ut dixi, culpam ascribi posse. Tertio dicitur in cul-
- pa



pa socius, quando ꝑ non cogitavit casum, qui facile evenire poterat. Bald. in l. fin. 77  
 §. sed quis. col. fin. C. com. de leg. & conf. 395. pro Domingo Roualdo. colum. 2. lib. 2. Alex.  
 conf. 41. col. 3. lib. 3. Cravet. conf. 170. n. 11. & conf. 179. n. 5. lib. 1. & conf. 409.  
 num. 16. lib. 3. & conf. 957. n. 30. & seq. lib. 5. Surd. conf. 12. lib. 1. Et de eo, qui  
 in minus idonea navi merces imposuit, tradit Petr. de Ubald. d. part. 8. sub n. 1. in  
 fin. l. item queritur. in princ. ff. locat. & si mittat ꝑ navem sine gubernatore, Petr. de 78  
 Ubald. d. 8. part. sub. n. 1. Strach. d. part. 3. n. 12. Et si merces illicitas ponit  
 cum licitis, & ex hoc omnes publicantur. l. cum proponas. C. de natu. feno. Strach.  
 d. part. 3. n. 22. Et si sublevat piratas misericordia ductus, à quibus postea dero-  
 batur, ut in pulchro casu plura adducendo tradit Strach. d. part. 3. nu. 25. Quar-  
 to nimia credulitas ꝑ socii ei culpæ adscribitur, Roman. conf. 413. nu. 12. Et si 79  
 non credit ei, cui credere non tenebatur, culpa caret, Cravet. conf. 319. n. 16.  
 lib. 2. Et si creditit consilio amicorum ꝑ & consanguineorum ei culpa imputari 80  
 non potest, glos. in l. 2. in ver. pupillo. C. de his quib. ut indig. & ibi Bald. in 3. opp. &  
 Castr. in ult. col. quid dicit illam glos. singularem. Iaf. in l. 1. in fin. C. de transact.  
 Cravet. conf. 531. n. 6. lib. 3. Etiam caret culpa, si ꝑ creditit honesto viro, & de 81  
 re verisimiliter informato, glos. in l. Titio cui fundus. ff. de cond. & demonstr. & in c.  
 cupientes. in princ. in ver. notitia. de elect. in 6. Menoch. conf. 406. n. 79. lib. 5. Decian.  
 conf. 29. n. 19. lib. 1. qui loquitur de eo, qui in reponendis mercibus an locus esset  
 tutus, creditit famulo hospitis, & quod ei credi debuerit, dicit, quia licet esset  
 pauper & serviret in hospitio, non per hoc fide caret, ut per scribentes in §. sanc-  
 mus. in auth. de testi. & in §. si quis autem. in auth. ut libert. de cetero auro non indigeant  
 annulo. Et subjungit, & hoc magis placet, ei præcipue credendum fuisse, quia  
 veritas ab aliis haberi non poterat. Bart. in l. Cassius. ff. de senat. & quia ex actus seu  
 negotii natura aliter veritas haberi non poterat. Salic. in l. ea quidem. col. 1. vers. ad  
 quintam questionem. C. de accus. Et ad hoc faciunt ea, quæ de difficultate probatio-  
 nis dicuntur, in l. in illa stipulation. in fin. ff. de verb. oblig. & in l. si quis ex argentariis. §.  
 pen. ff. de eden. & alibi passim per Dd. & si non creditit præmonitus in culpa esse di-  
 citur, Rim. jun. conf. 210. n. 44. lib. 1. Surd. conf. 12. lib. 1. Quinto negligentia in 82  
 socio ꝑ culpa dicitur, non debet intelligi de illa negligentia, de qua dicit Poëta, le  
 negligentia suæ sono attificii, sed intellige, quod negligens tunc socius æstime-  
 tur, si quod potest illico non perficit, Innoc. & alii ubi Felin. n. 4. de testib. Angel.  
 in l. si maritus. §. si ante extraneus. ff. de adul. Dec. conf. 151. n. 16. & n. 21. Cravet.  
 conf. 573. n. 7. in fin. lib. 4. Rimin. jun. conf. 52. n. 132. lib. 1. Et multa de negligen-  
 tia ꝑ cumulat Mascar. in tract. de probat. concl. 1088. ubi etiam ponit modum pro- 83  
 bandi eam, & erit exemplum, quando socius servum à vulnere curari non fecit,  
 Petr. de Ubald. d. par. 8. n. 1. in fi. & quando eo beneficio non usus fuit à Principe  
 concessio, quod etiam alteri socio prodesse poterat, Cravet. d. conf. 573. n. 6. lib. 4.

H h 3

&amp; quando



- & quando à Principe ea non petit, quæ ad rem necessaria sunt, licet credat Principem non concessurum, quia quantum in nobis est ad obtinendum laborare debemus, Bald. in *conf.* 395. pro Domino Dinaldo. lib. 2. Castr. *conf.* 433. Visis omnibus supradictis. col. 3. lib. 1. Cravet. *conf.* 64. num. 6. & multo magis id procedere dicit circa ea, quæ sunt obtinenda à privato, & in *conf.* 121. n. 10. lib. 1. & in *respon.* 1. pro genero. nu. 272. & in *conf.* 573. n. 5. lib. 4. & multo magis procederet, si ea Princeps solitus esset concedere. Surd. *conf.* 90. n. 40. lib. 1. & quando rescripto à superiore impetrato non utitur. c. ex parte. & c. plerunque. de *rescript.* Cald. d. *conf.* 5. col. 2. in tit.
- 84 de *praben.* Cravet. d. *conf.* 573. nu. 8. & quando ea non inquirat, quæ inquirenda sunt, puta an in loco, ubi transit cum mercibus, solvatur gabella. Bald. in l. 3. col. 2. vers. item in quibusdam locis. C. de *naut. fœn.* per tex. in l. 2. §. divi. il. 1. ff. de *publica.* & est etiam in lata culpa Bald. *conf.* 463. statuto communis Papiæ. lib. 3. quod est repetitum. in *conf.* 436. lib. 5. Cravet. *conf.* 115. n. 3. & *conf.* 132. lib. 1. & quando cum potest, impedimentum non amovet, Cravet. d. *conf.* 573. n. 7. lib. 4. & quando fructus
- 85 & introitus tempore debito non exigit, & similiter eos non vendit tempore debito cum ea, qua potest, utilitate, & non secundum suum caput. Bart in l. *omnia.* in *fin.* C. de *cond. in pub. horr.* Rom. *conf.* 188. n. 4. & *conf.* 425. col. 2. Dec. *conf.* 274. Viso Decreto sub num. 6. lib. 1. Borgn. *decis.* 39. nu. 26. part. 1. secundum primam impressionem. Et quando credita non exegit debitis temporibus, & debitores facti sunt non solvendo, Borgn. d. *decis.* 39. n. 24. & n. 27. cum plurib. seqq. & n. 34. dicit, quod tenetur probare adhibuisse omnem diligentiam in exigendis creditis, & citat Marf. *sing.* 281. *socius tenetur.* & quando male libros rationum scripserit, ita ut fidem non facerent contra veros debitores debitum negantes, Borgn. post alios, quos citat d. *decis.* 39. n. 38. quem uti moderniore pro omnibus allegare sufficiat. Alia multa de negligentia cum diligentia cumulat Gomef. *super regulis Cancellaria Reg. de triennali possessore post quæst.* 28. fol. mihi 214. Sexto etiam imperitia in socio culpa est, l. *imperitia.* & l. *culpa est.* ff. de *reg. jur.* l. *illicitas.* §. *sicuti.* ff. de *offic. præsid.* l. 1. §. *propter.* ff. si *quadr. paupe. fecis. dica.* l. si quis *fundum.* §. *Celsus.* & l. *item queritur.* §. si *navicularius.* & §. *gemma.* & l. si *merces.* §. qui *columnam.* ff. *locati.* Sed imperitiæ non est tribuendum, si quis modo aliquo decipiatur. Strach. in d. *tract. de Naut. par.* 3. nu. 34. ubi excusat nautam, qui de nocte à piscatorum lumine deceptus, credens se recipere in portu, incidit in vada, per tex. in l. *ne piscatores.* ff. de *incend. ruin. & naufr.* idem tradit Polid. Rip. in *tract. de nocturno tempore.* c. 13. n. 6.
- 87 etiam si insolita negotia non aggrediatur socius, culpæ ei adscribitur, Bald. in l. si *patruius.* sub n. 8. C. cum. *utr.* Petr. de *Ubal. d. tract. par.* 3. sub n. 39. vers. *secundo casu.* &
- 88 d. *part.* 8. n. 1. in *fin.* Septimo culpa etiam non consistit in mala electione, ut si socius eligat malum famulum seu malum ministrum. l. 3. in *fin.* & l. cum. *mandato.* in si. ff. de *minor.* & l. *sed & si quis.* §. *fin.* ff. de *Instit.* Signorol. *conf.* 143 col. 2. & Castr. *conf.* 423. col.



423. col. 2. lib. 1. Strach. d. 3. par. nu. 12. Cravet. conf. 8. nu. 25. lib. 1. Hoc est verum, si vere eligat malum famulum, & malum ministrum, sed si eligat bonum, tenetur t̄ de ejus contractu, & non quia fuerit in culpa eum eligendo. Decian. conf. 29. 89  
 n. 5. lib. 1. per tex. in l. argentum. ff. commodat. Et de quodam Comite, qui sibi elegerat multos milites, quod teneatur de eorum abigeatu, tradit Cravet. conf. 791. lib. 5. Et de nauta, quod sit in culpa, si secum assumat ignotos homines in navi, tradit Strach. d. part. 3. num. 18. Octavo culpa probatur in socio, si t̄ conventa non 90  
 observat ut debet & potest, Strach. d. par. 3. n. 8. Polidor. Ripa d. tract. de noct. temp. c. 12. n. 8. Surd. conf. 12. nu. 30. & 31. lib. 1. & de socio, qui tenebatur negotiari ad lucrum, & id non fecit, tradit Alex. in conf. 47 lib. 1. ita de non gestis rationem esse reddendam, tradit Menoch. in tract. de arbitr. Iud. casu 209. n. 32. & de socio, qui ea facere prætermisit, quæ facienda erant ad lucrum pertinentia, tradit Cravet. conf. 100. n. 9. & 10. & de herede etiam socii, qui negotia societatis incepta non perficit, tradit Petr. de Ubald. d. tract. par. 7. sub n. 2. & de socio, qui utitur re societatis non ad usum destinatum. l. merito. ff. pro soc. Polid. Ripa d. tract. de noct. temp. c. 12. n. 9. Nono culpa in socio t̄ causatur ob ejus moram, ut si ex eo, quia fuit in 91  
 mora solvendi debita, res societatis sibi sequestratæ fuerunt. l. videamus. §. si verum. ubi gl. ff. locati. Petr. de Ubald. d. tract. par. 8. num. 3. & ita quod mora sit culpa habetur in l. unicuique. ff. de reg. jur. & in l. quod si ab initio. ff. si cert. per. & in l. si filius. ff. de inter. act. & in debito ex delicto mora semper inest. Bero. conf. 193. lib. 1. verum mora commissæ dici non potest, ubi debitum est illiquidum, Hond. conf. 50. n. 24. lib. 1. Decimo culpæ socii t̄ adscribitur, si damnum datum fuit in rebus societatis 92  
 ab ejus inimicis. Bald. conf. 61. n. 5. lib. 2. & in conf. 493. sub n. 5. lib. 4. Corn. conf. 129. nu. 19. lib. 2. Cravet. conf. 933. sub n. 17. lib. 5. etiam si inimicitia sua culpa causata non fuerit. Strach. de Naut. part. 3. n. 49. Undecimo & ultimo, socius t̄ est in culpa, 93  
 si conditiones ejus, cum quo contrahit, scire non quærit. l. qui cum alio. ff. de reg. jur. Et si duo mercatores fecerunt societatem duraturam per quinquennium, eo finito unus ex sociis, si contrahat, alter non tenetur, quia contrahens cum eo debebat se informare de qualitate societatis, Castr. in l. 1. §. non autem. ff. de exercit. Rim. jun. conf. 1. n. 42. lib. 1. Rot. Genuen. decis. 172. num. 7. Cravet. conf. 716. n. 12. & 13. lib. 5. Et licet alias ignorans t̄ & dubitans æquiparentur. l. manifestissi- 94  
 mi. §. si autem. ubi Bart. C. de furt. hoc tamen non habet locum in contrahente, qui tenetur investigare conditionem contrahentis secum. Dec. in d. l. qui cum alio. n. 3. ff. de reg. jur. & in l. quamdiu. C. qui admitt.

N. 48. & 56. concordat. Gail. lib. 2. obs. 21. ubi etiam hanc materiam tractat, vid. Masb. de afflic. decisio. 57.



## CAPUT XXII.

*Qualiter socius se à culpa excusare possit.*

## SUMMARIA.

- 1 Qualibet causa excusat à culpa.
- 2 Culpa caret socius, si faciat solita & consueta.
- 3 Et non requiritur, quod consuetudo fuerit praescripta.
- 4 Et si fuit disformis, attenditur illud, quod fuit magis observatum.
- 5 Pecora custodienda puero tradens excusatur.  
Et animalia mittens in pascuis sine pastore.  
Si non custodit locum, qui custodiri non solebat.
- 6 Qui imposuit merces in loco, qui clave claudebatur.
- 7 Culpa caret socius, si utitur re ad usum destinatum.  
Neque inspicitur futurus eventus.  
Ut si immittat animalia in agro destinato ad pascendum, & damnum dent in agro contiguo.
- 8 Et si in agro destinato ad pascendum fuerit posita clausura, potest eam socius amovere propria auctoritate.  
Et si fuerit clausa domus communis, poterit eam aperire propria auctoritate.
- 9 Sylvam caduam potest incedere invito socio.
- 10 Impossibilitas excusat à culpa.  
Ut si non potuit praevidere & divinare.
- 11 Et si fecit, quid potuit.
- 12 Et si de nocte ob pluviam bene videre non potuit.
- 13 Et excusatur socius à culpa, si ea non fecit, quae facere non tenebatur.
- 14 Non facienti culpa non imputatur si factum inutile fuisset.
- 15 Etiam si esset dubium, an utile esset.
- 16 Culpa reprehendi non potest ab eo, qui est in dolo.  
Et ab eo, qui est in graviore & pari culpa.
- 17 Et inter socios, si sunt in pari culpa, admittitur compensatio.
- 18 Culpa, qui causam dedit, culpam allegare non potest.
- 19 Culpa ab eo objici non potest, qui ex ea sentit commodum.
- 20 Culpa allegari non potest in facto, ex quo nullum damnum resultat.
- 21 Culpa prima excusatur, & ultima attenditur.
- 22 Culpa proxima attenditur, non remota.
- 23 Culpa in faciendo pravalet culpa in omitendo.

Non



**N**on erit incongruum etiam hoc in loco, dum de culpa agimus, aliqua colligere, quæ pro ipsius culpæ excusatione proponi solent. Regula est generalis, quamlibet t̄ causam excusare à culpa. *l. igitur. ff. de lib. cau. 1* Marfil. *in rub. ff. de fidei. ius. n. 57.* Rot. Genuen. *decis. 56. n. 6.* Et ad specialia t̄ deveniendo: Primo locus à culpa excusatur, si ea faciat, quæ solita sunt & 2 consueta. *l. 3. ff. ad Maced. l. quis sit fugitivus. §. apud Labeonem. ff. de edil. edict. l. pignus. C. de pign. act. Bart. in l. si pignora. §. si. ff. de pignor. act. Bald. conf. 145. casus talis est. col. 4. in fin. lib. 3. Cravet. conf. 8. n. 22. & conf. 247. num. 6. in fin. lib. 1. & conf. 319. vers. 14. lib. 2. & conf. 362. n. 4. lib. 3. Decian. conf. 29. n. 16. lib. 1. Rota Genuen. decis. 14. n. 68. & decis. 56. n. 7. Polid. Ripa. d. tract. de noct. temp. c. 12. n. 19.* Et non requiritur, quod talis t̄ consuetudo sit præscripta, sed sufficit ita aliquando fuisse ob- 3 servatum. Bald. *conf. 318. Ponitur quod electio. col. 2. lib. 3. Gabr. in suis com. conc. tit. de stat. conc. 1. n. 70. Ioseph. Lud. in suis concl. com. concl. 38. vers. Ampliatur primo. & si non fuit uniformis t̄ sed difformis, attenditur illud, quod fuit magis observatum. 4 Dec. conf. 11. n. 12. vers. secundo responderetur, & conf. 215. Menoch. conf. 75. n. 76. lib. 1. Becc. conf. 101. n. 51. Ioseph. Lud. d. concl. 38. vers. ampliatur tertio.* Et quod excusetur ille, qui t̄ pecora custodienda puero tradidit, si ita fieri erat consuetum, 5 tradit Bald. *in conf. 441. quidam magister Grammatica. lib. 1. Decian. d. conf. 29. n. 17. lib. 1.* Et etiam quod ille excusetur, qui in pascuis animalia misit sine pastore, si ita fieri erat consuetum, tradit Cravet. *d. conf. 353. n. 6. lib. 3. Polid. Ripa. d. c. 12. n. 19.* Et quod non sit in culpa, qui non custodit locum, in quo reposuit merces, qui custodiri non solet, tradit Petr. de Ubald. *d. tract. de duob. fratr. part. 8. sub n. 15. vers. sed posito sine prejudicio.* Et de eo, qui reposuit t̄ merces in loco, qui claudeba- 6 tur, quod non sit in culpa, tradit Decian. *d. conf. 29. n. 24. lib. 1.* quia claves ad custodiam fieri solent, gl. Bart. & alii, *in l. cum pater. §. pater plurib. ff. de leg. 2. Addit. ad Bart. in l. clavibus. ff. de contr. empt. Dd. in l. 3. in princ. ff. de acq. posses. & in c. 2. de consuet.* Secundo excusatur à culpa locus t̄ si utitur re ad usum destinatum. *l. cum duobus, §. item mala. ff. pro soc. l. arboribus. §. naves. ff. de usufr. l. si ades. ff. com. divi. §. religiosum. Inst. de rer. divis.* Et hoc in tantum est verum, ut nec etiam inspiciatur futurus eventus, Alber. & Florian. *in l. Sabinus. ff. com. divi. Dec. in c. cum omnes. n. 23. de constit. Cravet. conf. 353. n. 5. lib. 3.* ubi loquitur de eo, qui im misit animalia in agro destinato ad pascendum, & damnum dederunt in agro contiguo, & vult, quod excusetur à culpa ea ratione, quia usus fuit agro ad usum destinatum pascendi. Et quod si quis potest mittere t̄ animalia ad pascendum in agrum ad hoc destinatum, 8 & facere impediatur apposita clausura, quod clausuram propria auctoritate remove possit, probat Cravet. *in conf. 4. lib. 1.* Et si unus socius claudat domum communem, ne alter illuc ingrediatur, quod alter possit propria auctoritate domum aperire & impedimentum remove, tradit Castr. *conf. 395. in causa, qua verti-*



- tur in curia Domini locum tenentis. n. 2. lib. 2. Cravet. d. conf. 4. n. 10. lib. 1. & socius potest invito socio incidere sylvam cæduaam, Bald. conf. 37. nu. 4. lib. 5. Ias. in l. servi electione. §. 1. n. 18. Socin. n. 2. Ripa n. 14. ff. de leg. 1. Surd. conf. 43. n. 17. lib. 1. Ac etiam potest domum & communem solitam locari locare, Surd. late consil. 43. lib. 1. non obstante dispositione. l. Sabinus. ff. com. divid. cui respondet ibidem sub n. 15. & qualiter procedat, declarat etiam Gomef, lib. 2. resolut. tit. de locat. sub n. 14. & de his latius videbimus suo loco.
- 10 Tercio impossibilitas & excusat à culpa. l. impossibile ff. de reg. jur. l. cum quidam. §. si pupillo. ff. de usur. Oldr. conf. 242. tota præsens. col. 3. & conf. 307. quod quando. col. 2. Signorol. conf. 141. col. 2. circa fin. Cravet. conf. 319. num. 15. lib. 2. & conf. 362. n. 2. lib. 3. Menoch. conf. 645. n. 2. lib. 7. Et qui non potuit prævidere & divinare, quod de culpa argui non possit, tradit Dec. conf. 115. colum. 3. vers. tertio non obstat. lib. 1. Cravet. conf. 685. in fin. lib. 4. Et de eo, qui fecit quod potuit, quod non sit in culpa
- 11 & dicendum est. l. utique. §. culpa. ff. de rei vendic. l. quemadmodum. §. si navis. ff. ad l. Aquil. l. si ut certo. §. plane. ff. commod. l. arborib. §. navis. ff. de usuf. Roman. conf. 395. col. 2. Deci. conf. 64. colum. 3. lib. 1. Cravet. conf. 319. n. 16. vers. quinto. lib. 1. Et excusa-
- 12 tur à culpa ille, qui non & bene de nocte ob pluviam videre potuit, an esset bene tutus locus, in quo reponebat merces, prout de die & pluvia cessante melius vidisset, Decian. conf. 29. n. 26. lib. 1. ubi etiam n. 27. dicit, quod si solummodo duo loca adsunt, in quibus merces reponi possunt, si tutiorem locum eligat ille, qui
- 13 vult merces conservare, de culpa redargui non potest. Et quemadmodum & excusatur à culpa, qui non facit, quod non potest, ita etiam excusatur si non facit id, quod facere non tenetur. l. tutori. C. de neg. gest. Aret. conf. 111. colum. fin. Cum igitur. Ruin. consil. 139. lib. 4. Cravet. consil. 4. num. 24. lib. 1. & consil. 319. num. 16. lib. 2. & consil. 362. num. 3. lib. 3. & consil. 573. num. 1. lib. 4. Quarto non facienti culpa & non imputatur, si factum inutile fuisset. l. & in totum. vers. ita si ob id. ff. rer. amort. l. si alius. vers. aque perituris. ff. quod vi aut clam. gl. in l. si edia. ff. de evict. Oldr. in conf. 136. quod ex productis. col. 2. Bald. conf. 145. casus talis est, in quodam instrumento, col. 4. lib. 3. Caltr. in l. ab hostib. §. si vir. ff. solut. matr. & in conf. 174. contra superius consulta. in fin. & in conf. 322. Viso puncto superscripto & dubiis. col. 2. & in conf. 425. super primo quaesito. col. 2. & conf. 471. Viso superscripto puncto. col. 1. lib. 1. Socin. in conf. 170. col. 6. vers. accedit in proposito. & conf. 178. col. 2. lib. 2. Cravet. conf. 362. n. 6. & conf. 366. n. 19. lib. 3. & conf. 567. n. 3. lib. 4. & conf. 919. n. 15. lib. 5.
- 15 Rim. jun. conf. 210. n. 51. lib. 2. Et etiam cum & est dubium, an factum esset utile, culpa non facienti non imputatur. Bald. conf. 145. casus talis est in quodam instrumento. col. 4. lib. 3. Cravet. conf. 83. sub num. 5. lib. 1. ubi dicit hoc dictum singulare, & in conf. 531. num. 5. lib. 3. ubi ponit dictum Senecæ: Quod dubites ne feceris, & in conf. 567. n. 3. in fin. lib. 4. Rimin. jun. conf. 481. n. 87. lib. 5. Quinto socius ab



cius ab altero socio ꝛ qui sit in dolo de culpa reprehendi non potest. *l. si putatur. &* 16  
*l. item si obstetrix. in fin. ff. ad leg. Aquil. notatur in l. viro atque uxori. ff. solut. matr.*  
*Cast. in l. quaro. ff. de act. empt. Alex. conf. 14. lib. 5. Cravet. conf. 919. in fin. & conf.*  
*928. n. 3. lib. 5. & qui est in graviori & pari culpa, alium de culpa reprehendere*  
*non potest. l. cumpater. §. libertis. ff. de leg. 2. l. in arenam. in fi. C. de inoffic. test. l. 2.*  
*§. idem ait. ff. ne quid in loco pub. l. qui bona. §. si quis de damn. infect. Cravet. conf. 362.*  
*n. 7. lib. 3. & conf. 928. n. 9. lib. 5. & inter socios, si sunt in pari ꝛ culpa, admit-* 17  
*titur compensatio. l. plane si ambo. ff. pro soc. & l. si ambo. ff. de compen. gl. in §. fi. Inst.*  
*de societ. Alex. conf. 47. n. 11. lib. 1. Et ideo dicitur, socium de levissima culpa*  
*non teneri, quia dicitur etiam in levissima culpa alter socius, qui sibi elegit so-*  
*cium parum diligentem. l. socius socio. ff. pro soc. §. fi. Inst. de societ. Bald. in l. quas for-*  
*tuitis. nu. 59. C. de pign. act. Petr. de Ubal. d. tract. de duob. fratr. par. 7. n. 1. Rim-*  
*jun. conf. 52. n. 148. lib. 1. & qui culpæ causam ꝛ dedit, culpam allegare non po-* 18  
*test. l. cum mandato. ff. de neg. gest. l. cum mulier. in fi. ff. sol. matr. l. 1. §. fin. seu l. 2.*  
*& ibi Gl. fin. ff. quando. act. de pecul. est annal. l. 1. §. si omnes. in fin. ff. de ventre in spi-*  
*ciendo. Cuman. conf. 175. Dn. Andreola. col. 2. Cast. conf. 307. Videtur quod non re-*  
*timeant. col. 2. lib. 2. Cravet. conf. 362. n. 8. lib. 3. & conf. 919. n. 10. lib. 5. & culpa ab*  
*eo obijci non potest, qui ex ea ꝛ sentit commodum. l. cum in fundo. §. quod si mulier. 19*  
*ff. de jur. dot. & l. ex qua persona. ff. de reg. jur. l. ceterum. & ibi Ang. ff. de rei vend. l. si*  
*servus plurium. §. 1. ff. de leg. 1. Anchar. conf. 339. pro majori intelligentia. col. 4. Aret.*  
*in l. divortio. in pr. col. 4. vers. & hoc maxime videtur dicendum. ff. sol. matr. gl. in l. sed &*  
*si exceptio. ff. de evict. Bar. conf. 81. in fi. lib. 1. Socin. conf. 200. n. 2. vers. quinto confir-*  
*matur. lib. 2. Fel. in c. fi. n. 3. de prescrip. Crav. conf. 969. n. 26. lib. 5. Neq; culpa alle-*  
*gari potest ꝛ in facto, ex quo nullum damnum resultat. l. si jubenda. §. 1. ff. id leg. 20*  
*Rhod. de jact. l. si alia. §. est & alia. ff. quod vi aut clam. l. is qui. ff. de act. & oblig. Bart.*  
*in l. si ut certo. §. interdum. ff. commodat. Cast. conf. 136. Visis & consideratis omnib. supra*  
*enumeratis. col. 2. lib. 1. Cravet. conf. 319. n. 17. vers. undecimo. lib. 2. & conf. 366. n. 18,*  
*lib. 3. Sexto ille, qui est in prima ꝛ culpa, excusatur, & ultima culpa attenditur. l. 21*  
*si per emptorem. ff. de act. empt. Abb. conf. 3. col. 7. in fin. 7. quast. lib. 2. Bald. conf. 53.*  
*Quadam D. Rivabella. col. 2. lib. 5. & attenditur culpa proxima ꝛ & non remota. l. so-* 22  
*cium. §. socius. ff. pro soc. l. si mulier. ff. rer. amot. gl. in l. cum quis. ff. de dolo. & in l. 3.*  
*§. ex plurib. in ver. nec enim. ff. de acq. pss. Et faciunt ea, quæ dicuntur de causa pro-*  
*xima & remota, quod attenditur proxima & non remota, late Tiraq. in tract. ces-*  
*sante causa. limit. 20. & quæ ibidem ab eo dicuntur pro limitatione, quod ali-*  
*quando etiam attendatur causa remota, deservire possunt ad probandum, quod*  
*etiam aliquando attenditur causa remota. Septimo, ubi dicitur culpæ ꝛ reperi-* 23  
*untur, quarum una consistat in faciendo, alia in omittendo, attenditur & præva-*  
*let illa quæ in faciendo consistit. Anchar. conf. 362. col. 1. & Cravet. conf. 8. n. 23.*



lib. 1. Et quod inter culpam in agendo, & inter culpam in omittendo, non admittatur compensatio, tradit Rim. jun. conf. 285. n. 114. lib. 3.

## CAPUT XXIII.

*Quæ sint deducenda & probanda ad hoc, ut culpa noceat.*

## SUMMARI A.

- 1 Culpa debet probari ab allegante.
- 2 Culpa in specie articulari & probari debet, & non sufficit, si factum sit in genere.
- 3 Testes debent esse contestes.  
Debent reddere causam scientia, etiam non interrogati.  
Actu probato non dicitur probata culpa, ubi actus à culpa separatus esse potest.
- 4 Culpa alicujus, quod quis cum eo habitare non possit, non dicitur probata, si testes dicant in domo fieri altercationes.
- 5 Culpa in non adhibente Medicum, non probatur, nisi testes dicant Medicum potuisse adhiberi.
- 6 Culpa non convertentis pecuniam in emtionem pradiorum non probatur, nisi dicant, quod pradia venalia reperiebantur.
- 7 Culpa in negotiorum gestore non probatur ex eo solo, quod credita non exegerit, & pecunias ad cambium acceperit.
- 8 Culpa in non exigente pecunias non probatur, nisi probetur, quod facilis erat exactio.
- 9 Culpa in Iudice non probatur, si non sederit ad bancum Iuris, nisi probato quod aliqui comparnuerint pro justitia obtinenda.
- 10 Culpa non probatur in eo, qui secum procuratorem non conduxit, nisi probato, quod facultatem conducendi eum habuerit.
- 11 Culpa in non locante pradia non probatur, nisi constet habuisse facultatem locandi.
- 12 Creditori culpa etiam non imputatur, si non vendidit res pignorat as, nisi constet, quod aderant emptores.
- 13 Et ei, qui non adhibuit mercibus transvehendis affecuratore, culpa imputari non potest, nisi constito quod affecurator reperiebatur.
- 14 Et ei, qui solvere tenetur certo loco & tempore, culpa imputari non potest, si non fuit probatum, quod erat in loco eo tempore, quo erat facienda solutio.
- 15 Culpa ejus, qui sequestrationem frumenti non procuravit, non dicitur probata, nisi probato quod frumentum aderat.
- 16 Culpa, quod fuerit ordinata ad casum, probari debet.

17 Cul-



- 17 Culpa quando dicatur ordinata ad casum.  
*Quando casum præcedit, & nisi præcessisset casus, non evenisset.*
- 18 Quando casus facile prævideri poterat.
- 19 Quando principaliter respicit casum.
- 20 Quando est causa proxima, secus si remota.
- 21 Nisi tamen qualibet culpa esset consideranda.
- 22 Secus, si una tantum esset consideranda. (dinata.)
- 23 Culpa in faciendo à dante operam rei illicita non attenditur, an fuerit ad casum or-
- 24 Etiam si damnum eveniat præter ejus intentionem.
- 25 Clericus efficitur irregularis, si incipiat rixam, & ejus consanguinei occidunt rixantem  
Secum.
- 26 Culpa tenetur socius faciens contra conventiona, etiam si non sit ordinata ad casum.
- 27 Culpa tenetur faciens contra Domini voluntatem, etiam si non sit ordinata ad casum.
- 28 Idem in administratore.  
*Et in custode Castri.*

**C**ulpa, ut dixi supra c. 21. n. 31. non præsumitur, sed t̄ ab allegante, sive 1  
in agendo, sive in excipiendo probari debet. Bar. conf. 193. commun. 1 u-  
cignani. Gl. & Dd. in l. quoties. §. qui dolo. ff. de probat. Corn. conf. 318.  
nu. 2. lib. 4. Rot. Genuen. decis. 8. num. 9. Rim. jun. conf. 52. nu. 53. lib. 1.  
& conf. 400. num. 67. cum plurib. seqq. & conf. 462. num. 39. & 40. lib. 4. & conf. 801.  
num. 29. lib. 7. Et primo ad hoc, ut culpa t̄ noceat, debet ab allegante articulari & 2  
probari certa & determinata culpa in specie, & non sufficit allegare & probare  
culpam in genere. l. Prætor in princ. ff. de injur. Bart. d. consil. 193. Ang. Aretin. con-  
sil. 3. Ruin. consil. 12. in princ. & consil. 93. num. 8. lib. 5. Dec. consil. 430. num. 1.  
& consil. 562. num. 11. lib. 2. Strach. in tract. de Naut. part. 4. num. 1. Sylvan. conf. 46.  
n. 6. Cravet. consil. 151. n. 11. lib. 1. & conf. 525. n. 8. lib. 3. Menoch. in tractat. de præ-  
sumpt. lib. 5. præf. 3. num. 137. Mascari. in tractat. de probat. concl. 467. num. 25. Rim. jun.  
conf. 52. n. 18. lib. 1. Secundo, testes ad probandum t̄ culpam debent esse conte- 3  
stes, & non singulares, Cravet. d. conf. 151. nu. 11. lib. 1. & etiam non interrogati cau-  
sam scientiæ sufficientem & concludentem reddere debent, Alex. conf. 74. num. 6.  
lib. 6. Cravet. conf. 525. num. 9. lib. 3. Ubi enim actus à culpa separatus esse potest, ex  
eo culpa non præsumitur, & ex actu probato non dicitur probata culpa, Bart. in l. si  
quis ex argentariis. §. penult. in fi. ff. de eden. Ruin. conf. 93. n. 7. li. 5. Rim. jun. conf. 1. n.  
41. lib. 1. Ideo culpa alicujus, quod t̄ alter cum eo habitare non possit, non recte pro- 4  
batur ex eo, quod testes dicant in ipsa domo fieri altercationes & contentiones, sed  
etiam necesse est, ut dicant, hujusmodi altercationes esse potissimam causam, ut  
in simul in eadem domo habitare non possint, Alex. in conf. 100. num. 2. in fin. lib. 1.



- Cravet. *conf.* 151. n. 16. lib. 1. Mascar. *d. concl.* 467. nu. 24. Et culpa in eo, qui non  
 5 adhibuit t̄ Medicum pro curando infirmo, quem adhibere tenebatur, non probatur, nisi testes probent, quod potuit Medicum adhibere, & non adhibuit, qui in loco reperiebatur, Bart. & alii in l. si ab hostibus. §. fin. ff. solut. matr. & in l. idemque.  
 6 §. 1. ff. pro soc. Ruin. *conf.* 93. n. 7. lib. 5. Et culpa tutoris in non t̄ convertendo pecunias pupillares in emptionem prædiorum non probatur, nisi probetur, quod prædia venalia reperiebantur, Bart. in l. tutor. qui repertorium. §. si post. ff. de admin. tut. per text. in §. penult. in auth. ut si qui oblig. prohi. hab. res minorum. Ruin. *d. conf.* 93. n. 7. lib. 5.  
 7 Et culpam in negotiorum t̄ gestore non probari ex eo, quia simpliciter constaret eum pro debitis solvendis accepisse pecuniam ad cambium, & non exegisse credita à debitoribus, quia esse poterat, quod exactionem in tempore facere non potuisset, & quia poterat esse, quod magis expediret, pecuniam accipere ad  
 8 cambium, late tradit Ruin. *d. conf.* 93. lib. 5. Et de tutore, qui non t̄ exegit pecunias pupillares, quod non dicatur probata ejus culpa, nisi etiam probatum fuerit, quod exactio facilis fuerat, tradit Fulg. in *conf.* 25. *spectabilis. in ultim. dubio.*  
 9 Cravet. *conf.* 531. n. 4. lib. 4. Et de t̄ Iudice inculpato, quod non federit ad bancum horis debitis, quod non dicatur probata ejus culpa, nisi testes deponant, quod dicta hora aliqui comparuerint, qui pro iustitia consequenda instabant, tradit Ruinus *conf.* 12. n. 3. & 4. lib. 5. ubi & alia plura deducit ad demonstrandum  
 10 in illo Iudice non fuisse probatam culpam. Etiam Aret. t̄ in *conf.* 16. col. 3. *vers. tertio dato.* dicit, quod culpa non dicitur probata in eo, qui secum procuratorem non conduxit, nisi fuerit probatum, quod habuerit facultatem conduendi idoneum procuratorem, Dec. *conf.* 430. num. 1. lib. 1. Et de tutore, qui  
 11 non t̄ locavit prædia minorum, quod ejus culpa non dicatur probata, nisi probatum fuerit, quod locandi ea facultatem habuerit, tradit idem Aret. *consilio* 31. in  
 12 fin. Cravet. *consilio* 366. numero 12. lib. 3. De creditore t̄ etiam, cui à debitore fuerat mandatum, quod venderet margaritas sibi pignoras, si eas non vendidit, quod ejus culpa non dicatur probata, nisi etiam fuerit probatum, quod aderant emptores, qui eas emissent iusto pretio, tradit Deci. *consilio* 562. numero  
 13 12. Cravett. *consilio* 366. sub numero 12. libr. 3. Et de eo, qui t̄ habuit mandatum emendi merces, & eas transmittendi, quod non dicatur probata ejus culpa, si pro mercibus transmittendis fecit contractum assecurationis, & in eo non apposuit clausulam, quod essent assecurate strabalzando merces de navi onerata in aliam navem, usque ad portum, nisi fuerit probatum, quod facile fuisset reperire assecuratos, qui cum dicta clausula assecurationem fecissent, tradit Dec. in *consilio* 430. quod supra pro veritate. lib. 2. Ruin. in eadem causa *consilio* 65. libr. 5. ubi vult sufficere probare præsumptive, quod assecuratos reperiebant



niebantur cum dicta clausula.

Et si quis alicui et aliquid solvere teneatur certo loco & tempore, non probatur<sup>14</sup> ejus culpa ex non solutione facta, nisi etiam probetur, quod ille, cui erat facienda solutio, fuerit dicto tempore in loco convento, & solutioni destinato, Bartolus in l. item illa. vers. quæro pone. ff. de const. pec. & in l. continuus. §. cum ita. ff. de verb. oblig. Alex. in cons. 33. numero 8. libr. 6. Dec. cons. 566. n. 4.

Et quod non dicatur probata et culpa ejus, qui sequestrationem frumenti non<sup>15</sup> procuraverit, cum probatum non esset frumentum adesse, tradit Cravet. consil. 366. num. 12. lib. 3. Et ista exempli gratia dixisse sufficiat.

Tertio probari debet, quod et culpa fuerit ordinata ad casum, & quod casus non<sup>16</sup> evenisset, nisi culpa præcessisset, l. non omne. ff. de stat. liber. l. is qui. ff. de action. & obligation. cap. quia diversitatem, de concess. præb. Bart. in l. 2. §. final. ff. si quis caut. & in l. si ut certo. §. interdum. ff. commo. Petr. de Ubaldis in tractat. de duob. fratrib. part. 8. sub num. 28. ubi ponit consilium Bald. Castr. in l. final. §. si ea condicione. ff. ad leg. Rhod. de jact. Dec. in leg. contractus. in fin. & ibi Cagnol. numero 117. ff. de regul. jur. Cravet. consilio 8. numero 29. libro primo, & consilio 247. sub numero sexto. vers. sexto. & consil. 319. nu. 19. vers. vigesimo primo. lib. 2. Decian. consil. 29. num. 29. lib. 1. Strach. in tractat. de naut. part. 4. sub num. 1. fol. mihi. 139. Menoch. in tractat. de præsumpt. lib. 5. præsumpt. 3. in fin. & in consilio 645. numero decimo tertio, lib. 7. Surd. consilio 12. num. 20. lib. 1. Et quod dicatur ordinata et ad casum, quando casum præcedit, & nisi<sup>17</sup> præcessisset, casus non evenisset, tradit Bart. in dict. l. si ut certo. §. interdum. ff. commodat. Castr. in d. l. fin. §. si ea condicione. ff. ad leg. Rhod. de jact. Surd. consilio duodecimo, numero 64. libr. 1. Et dicit Corn. et in consilio 12. sub numero 11. vers. cum itaque. 18. lib. 4. quod culpa tunc dicitur ordinata ad casum, quando facile prævideri poterat, ex tali culpa casum eventurum.

Recedit ab hac opinione et Cravett. consilio 247. col. final. lib. 2. & dicit, quod<sup>19</sup> tunc culpa dicitur ordinata ad casum, quando principaliter respicit casum, l. penultim. in fin. ff. de jur. dot. l. fin. §. si. ff. de his que in frau. cred. l. etiam. §. 1. ff. solut. matr. & ad hoc ista jura citat Dec. in c. qua in Ecclesiis. col. penul. post med. de constit. Item dicit Cravetta, quod tunc et culpa dicitur ordinata ad casum, quando est<sup>20</sup> causa proxima ipsius casus, secus si remota, & secundum eum ita sentit Bellam. cons. 22. col. 2. Et quidem si duæ culpæ reperirentur, admitterem magis proximam esse attendendam, ut dixi superiori cap. num. 21. nisi tamen quælibet culpa et esset consideranda, ut habetur in l. si servus servum. §. si fornacarius. ff. ad leg. Aquil. 21. ubi teneretur non solum ille, qui ignem fornaci subjecit, sed etiam ille, qui negligenter custodivit, si villa exusta fuit, & ita tradit Natt. consilio 79. numero sexto. libr. primo. Ubi vero una tantum et culpa casum præcedit, dico veram esse<sup>22</sup> opinionem Bartoli in dict. §. interdum. quod tunc dicatur culpa ordinata ad casum, quan-



quando casus non evenisset, si culpa non præcessisset, & dico præsumi casum evenisse propter præcedentem culpam, & si culposus vult asserere contrarium, id probare tenetur, *Surdus consilio 12. numero 64. lib. 1.*

- 23 Et quando culpa ꝑ committitur in faciendo per eum, qui dat operam rei illicitæ, tunc non attenditur, an fuerit ad casum ordinata, *lege prima. §. divus. ff. de sicar. l. si ita vulneratus. ff. ad leg. Aquil. leg. cum res. §. final. ff. de legat. 1. & leg. quoniam multa. Codic. ad legem Iuliam. unde vi. & procedit regula, qui causam damni dat, damnum dedisse videtur, capitul. final. de iniur. & damno dato. Et hoc est verum,*
- 24 etiam ꝑ si casus & damna obveniant præter ejus intentionem, *l. verum. & leg. qui injuria. ff. de furtis. ubi ille, qui effregit fores meretricis, seu alterius, causa libidinis seu injuriarum, non tenetur de furto pro rebus ab aliis amotis tamen tenetur ad damna & interesse, ita dicta jura declarando dicit Natt. in dict. consil. 79. numero 6. li. 1. citando gloss. in c. final. de reg. jur. in 6. & Bart. & Ang. in d. l. verum. & ad propositum adducitur opinio Io. And. in c. Petrus. de homicidio. ubi tenet, quod ꝑ Clericus efficiatur irregularis, si incipiat rixam, & ejus amici & consanguinei occidant rixantem secum, & hanc opinionem refert etiam Ofsch. decis. 104. numero quarto. & Surd. dicto consilio duodecimo, num. 60. libr. 1.*
- 26 Insuper prædicta procedunt, quod quis ꝑ teneatur de culpa præcedenti casum, etiam circa obvenientia præter ejus intentionem, quando etiam socius non daret operam rei illicitæ, sed faceret contra conventa, & non habet locum distinctio, an culpa esset vel non esset ordinata ad casum, & hoc procedit etiam,
- 27 quando quis facit ꝑ aliquid contra domini voluntatem, *Surd. d. consil. 12. n. 67. & 68. lib. 1. & hoc probari dicitur per text. in l. item queritur. §. 1. ff. locat. ubi dicitur, quod navicularius, qui cum haberet navim, quæ ostium fluminis ingredi non poterat, merces immisit in aliam navim, quæ periit, non tenetur, nisi culpa intervenierit, & tamen tenetur, si invito domino hoc fecit. Et ipse in casu suo probat, quendam teneri ad pretium mercium, & ad omnia damna & interesse, ex eo quia non portavit merces per viam conventam, sed per aliam viam, & perierunt incursum latronum, & ad suam opinionem comprobendam adducit etiam text. in l. videamus. §. 1. & §. fin. ff. locat. ubi in §. 1. habetur, quod si conductor ignem habuit contra pactum, tenetur de incendio etiam fortuito casu admissio, & in §. fin. habetur, quod si ex pacto non licebat conductori tenere in Villa scenum, tenebitur de incendio causato à serva, quia ipse causam præbuit scenum inferendo contra legem contractus. Et adducit text. in l. fin. §. si ea conditione. ff. ad leg. Rhod. de jact. ubi nauta, qui convenerat merces in certa navi conducere, eas in deteriore transtulit, quæ deinde cum mercibus periit, & tenetur, quia culpa præcedit casum, ut gl. ibi dicit.*

Et



Et prædicta comprobantur ex t̄ traditis à Rim. jun. in *conf.* 52. nu. 146. & 147. 28  
 ubi agendo de quodam administratore, cujus negligentia segetes nimis aridæ male tractatæ fuerunt à messoribus, dicit non obstare, quod quidam testes dicerent frumenti abusum evenisse contra voluntatem administratoris, sive sine ejus consensu, quia utcumque fuerit, cum culpa fuerit per eum admittita, teneri deberet de eo, quod evenit etiam præter ejus propositum, & citat *d. l. qui occiderit. §. in hac quoque. ff. ad leg. Aquil. & d. l. quoniam multa. C. ad leg. Jul. de vi. & Natt. dict. conf. 79. num. 7. lib. 1.* quo in loco Natta agit de quodam domino & custode Castrì, qui ex mandato regio milites in Castrum admittit, inter quos aderat unus, qui erat inimicus aliorum condominorum Castrì, qui ob inimicitiam multa damna intulit cæteris condominis, & vult, quod custos præfatus ad damna cæteris condominis teneatur, licet evenerint præter ejus intentionem, & ex causa inimicitia.

## CAPUT XXIV.

## De Interesse.

## SUMMARIA.

- 1 Interesse, res, rerum aestimatio & expensa sunt diversa.  
*Interesse à socio alteri socio præstatur.*
- 2 Interesse quid sit.
- 3 Interesse duplex, damni & lucri, & quid sit interesse damni.
- 4 Interesse lucri quid sit.
- 5 Socius tenetur ad utrumque interesse, ob dolum & culpam.
- 6 Mora qualiter committatur.  
*Socius tenetur ad interesse etiam in conscientia.*
- 7 Interesse cessante mora non debetur, & probari debet.
- 8 Mora contrahitur per lapsum diei.
- 9 Et per interpellationem etiam extrajudicalem, etiam in actionibus stricti juris.  
*Actiones omnes hodie de jure Canonico sunt bona fidei.*  
*Societas est contractus bona fidei.*  
*Interpellatio extrajudicialis sufficit in societate officii.*
- 10 Mora an contrahatur statim elapso tempore apposito in societate.
- 11 Dies tacita sicut expressa interpellat & constituit in mora. & num. 12.
- 13 Mora quod non contrahatur absque interpellatione, statim transacto tempore apposito in societate.

K k

14 Dies



14 *Dies appositae causa finiende obligationis non habet vim interpellationis. & n. 16. & 20.*

15 *Iuramentum constituit in mora.*

17 *Dies incerta non constituit in mora.*

18 *Dies tacita & dies incerta differunt. & n. 19.*

21 *Castren. & Petr. de Ubal. declarantur. & n. 22.*

23 *Gabr. in conf. 78. in fin. lib. 1. declaratur.*

24 *Heres ignorans temporis lapsum in mora constituit secundum aliquos.*

25 *Contrarium tenent alii.*

26 *Prima opinio placet auctori.*

27 *Intellectus l. socium. ff. pro loc. & n. 34. & n. 61.*

28 *Heredi ignoranti temporis lapsum datur restitutio.*

29 *Heres in mora constituitur, etiamsi fecerit inventarium.*

30 *Mora non committitur ante liquidationem.*

31 *Fallit, si liquidatio est facienda à debitore: & num. 32.*

33 *Capitale & lucrum adesse praesumuntur in societate.*

35 *A mora qualiter quis se excusare possit, remissive.*

36 *Interesse damni ut debeatur, damnum probari debet.*

37 *Interesse lucri ut debeatur, quae sint probanda. & nu. 38. 39. 41. 42. 43.*

*Probatio à communiter accidentibus dicitur concludens. & n. 44.*

38 *Qualitas requisita ad actum adesse debet tempore actus.*

39 *Solitus negotiari quis non dicitur ex unico actu.*

40 *Genuensis est; ergo mercator: procedit etiam in mulieribus.*

45 *Probatio sumpta à communiter accidentibus magis remotis est minus concludens, sumpta à communiter accidentibus minus remotis est magis concludens neutra tamen est concludens. & n. 46.*

47 *Probatio à communiter accidentibus minus remotis admittitur ad probandum interesse lucri cessantis.*

48 *Cautela ad probandum interesse lucri cessantis.*

49 *Distinguitur, qualiter arbitrio Iudicis interesse sit praestandum, & num. 50. 51. 52.*

53 *Interesse ut probetur, non conceditur iuramentum suppletivum.*

54 *Conceditur ad probandum quantitatem, probata lucri potentia.*

55 *Interesse debetur non solum pro primo, sed etiam pro aliis annis.*

56 *Interesse de interesse non debetur. & n. 59. & 60.*

*Interesse de interesse Genuae deberi de consuetudine.*

57 *Interesse debetur secundum consuetudinem regionis.*

58 *Interesse damni debetur de interesse.*

62 *Pactum de praestando interesse post moram non expressa certa quantitate valet.*



- 63 Et dicitur promittere quis ita paciscendo quantitatem, qua probabitur.  
 64 Pactum de prestanda certa quantitate valet, si interesse sit verisimile, & nu. 65.  
 66 Contraria opinio communis est, & tutior pro anima. & n. 69.  
 67 Interesse certa quantitas in cambiis taxari non potest.  
 68 Taxatio lucri in certa quantitate fieri potest.  
 69 Taxatio in certa quantitate inter venditorem & emptorem ratione fructuum fieri potest.  
 70 Taxatio lucri in certa quantitate quod valeat in vim probationis, quomodo procedat. & n. 71.  
 72 Pactum de stando assertioni creditoris cum juramento super interesse valet.  
 73 Pactum istud ante factam declarationem non potest revocari.  
 74 Fallit mutata conditione creditoris, ut quia factus sit perjurus.  
 75 Pactum istud non procedit in herede creditoris.  
 76 Et non procedit, si declaratio sit sine juramento.  
     Sed contrarium est verius, quod non requiratur juramentum, si non fuit dictum.  
 77 Intellectus l. Theopompus. ff. de dot. præleg.  
 78 Pactum prefatum non procedit in tutore.  
 79 Non procedit etiam, quando adest timor usurarum.  
 80 Et si debitor doceret de quantitate interesse per veras probationes.  
 81 Et si creditor excedat modum in taxando recurritur ad Iudicem.

**R**es ipsæ, rerum æstimatio, interesse & expensæ sunt diversa, ut per Alex. in conf. 168. lib. 2. Ideo, quia ultra res seu rerum æstimationem stante dolo seu culpa socius tenetur alteri socio etiam ad interesse, leg: socium. ff. pro socio. ubi glossa & Bartolus, & ceteri, & leg. 1. §. ultim. ff. de usuris. l. si unus. §. si quid unus. ff. pro soc. & tradit Aret. in conf. 156. numer. 5. & 6. ubi dicit, quod in d. l. socium. notabiliter declaratur, quod interesse à socio præstatur non sub ratione usurarum, sed sub ratione interesse; ideo videndum est modo iusta ratione, quid sit interesse, & quoruplex sit, ad quod interesse socius teneatur, & quomodo probetur? Interesse est & damnum & emergens vel lucrum cessans propter factum vel omissum, quod fieri vel omitti non debuit, gloss. communiter approbata in l. uni. in ver. possibile. C. de sent. qua pro eo quod interest profer. Alex. d. confil. 156. n. 4. lib. 2. Gabr. confil. 26. n. 25. lib. 1. Navar. in manual. c. 17. n. 21. & in tract. de usur. not. 15. num. 40. Graf. in suis decis. aureis par. 1. lib. 2. c. 105. n. 2. Et interesse est duplex, damni & emergentis & lucri cessantis. Interesse damni emergentis est detrimentum, quod patitur creditor causa debitoris, ut quia pecunia carens res suas vilius vendere cogitur, ut satisfaciat suis creditoribus, vel si ædes ruentes reficere pecunia carens non potuit, gloss. in c. cum allegas. in fin. & ibi



Bal. in penult. eol. de usur. Innoc. in c. 1. de usur. Alex. in conf. 221. numer. 3. libro 2. & in consilio 141. n. 3. lib. 5. Ruin. in conf. 104. col. 1. lib. 4. Socinus consilio 176. col. penult. libr. 3. Sotus libr. 6. de just. & jur. question. 1. articul. 3. col. 1. Navar. in manual. c. 17. n. 211. & in tract. de usur. not. 15. n. 4. Lupus in tract. de usur. commen. 1. §. 6. n. 102. Graf. d. c. 105. n. 6.

- 4 Interesse ꝑ lucris cessantis est amissio lucris facta à creditore ob pecuniam sibi debitam & non solutam à debitore debito tempore, Doctores in dict. l. uni. Codic. sentent. quæ pro eo quod inte. prof. Abb. in consilio 85. column. 2. libr. 2. Roma. consilio 517. numero 4. Ruin. consilio 55. column. 2. lib. 2. & conf. 49. col. 2. lib. 5. Dec. in c. cum venerabilis. n. 59. de except. Gabr. in suis com. concl. tit. de solut. concl. 10. Thobias conf. 82. num. 8. Gabr. conf. 26. nu. 3. lib. 1. Navar. d. c. 17. n. 211. & d. not. 15. n. 41. & Graf. d. cap. 105. n. 7. Lupus d. comment. 1. §. 6. n. 104. Et tenetur socius ob ejus dolum ꝑ & culpam alteri socio ad utrumque interesse, & damni & lucris, Aret. in conf. 156. num. 6. ubi doctè more suo considerat, quod ꝑ mora committitur per
- 6 contrafactum, per male seu illicite factum, & per non factum, & vult, quod semper socius teneatur ad interesse damni & lucris, quia ita fieri posse de jure Canonico communiter concludunt Dd. in c. naviganti. & in c. conquestus. de usur. & de jure civili habetur in l. 2. §. fin. ff. de eo quod cert. loco. Et quod tam interesse damni, quam interesse lucris, tam de novo quam de prisco jure civili, peti possit, tradit Lupus in d. commen. 1. §. 6. n. 103. cum plur. seqq. Et utrumque peti posse in conscientia, tenent etiam Theologi, ut per Navar. d. not. 15. num. 42. & d. cap. 17. sub
- 7 nu. 211. & hoc nullam habet difficultatem. Circa vero ꝑ probationem faciendam de interesse imprimis notandum est, ut considerat Aret. d. conf. 156. num. 6. ad hoc, ut interesse tam lucris quam damni debeat, docendum esse, moram præcessisse, quia non doctò de mora, cæteræ probationes nullius essent efficaciæ, d. l. socium. ff. pro soc. l. 2. §. si navis. ff. ad leg. Rhod. de jact. l. lecta. ff. si cert. pet. gl. in c. conquestus. de usur. Dd. in l. in insulam. ff. de verb. oblig. & in d. l. uni. C. de sent. quæ pro eo quod int. Gabr. d. tit. de solut. concl. 10. num. 6. Cagnol. in l. curabit. num. 53. C. de act. empt. Couar. lib. 3. var. resol. cap. 4. n. 2. Cravet. conf. 87. n. 5. lib. 1. Lupus d. comment. 1. §. 6. num. 109. Navar. d. cap. 17. sub n. 211. & d. not. 15. n. 42. Mascari. in tract. de probat. concl. 933. n. 34. ubi citat Rot. Roma. ita tenuisse, ut per Moedan. decis. 205. quam citat etiam Bursat. conf. 68. nu. 1. & sub n. 208. lib. 1. Rim. jun. conf. 52. n. 54. lib. 1. & idem Mascari. in concl. 1048. ubi late ponit, qualiter mora probetur. Et ubi constaret de lapsu diei, in ꝑ quo erat faciendum, & constaret etiam de interpellatione etiam extrajudiciali diceretur contracta & probata mora, l. si pœnum. ff. quan. dies leg. cedit. l. qui Romæ. §. coheredes. & ibi Dd. ff. de verb. oblig. gloss. in l. vinum. in ver. cum petitur. ff. si cert. pet. communiter recepta ibidem per Doctores, Rim. jun. conf. 89. numer. 16. Et quamvis Alciat. in d. l. vinum. &
- Comes.



Gomes. in §. actionum. num. 19. *Instit. de act.* scripserint, in actionibus bonæ fidei sufficere extrajudicialem & interpellationem, secus vero in actionibus stricti juris: tamen non est recedendum à communi opinione, quæ procedit etiam in actionibus stricti juris, ut dicit Mascar. d. concl. 933. n. 35. Et quia hodie de jure Canonico omnes actiones sunt bonæ fidei, Dd. in c. venerabilis. de except. & omni jure inspecto societas est bonæ fidei, §. actionum autem. *Instit. de act. l. rei communis. & l. cum duobus. §. venit. ff. pro soc.* absque difficultate procedit in ea sufficere extrajudicialem interpellationem ad introducendam & probandam moram, & eam sufficere in societate officii, tradit Castracan. in tract. de societ. offic. 45. in fin.

Quod vero dicitur de mora & inducenda & probanda per lapsum diei, licet 10 verissimum sit in contractu societatis, tamen difficultas versatur in cognoscendo, quando dies labi dicatur, per cujus lapsum socius in mora constitutus dicatur, tam ratione sortis principalis, quam etiam lucri, utputa, si societas sit contracta duratura per quinquennium, utrum statim quinquennio transacto, si socius non restituat capitale & lucrum, in mora constitutus dicatur? Petrus de Ubaldis in tractat. de duobus fratrib. part. 3. sub numero trigesimo nono. vers. tertio casu. in fin. & Castr. in consilio 415. *Ista fuit societas. sub numero secundo libr. prim.* dicunt, quod si societas est contracta ad tempus, quod tempus interpellat socios ad divisionem, & ponit eos in mora sine interpellatione hominis, per textum in l. magnam. *Codic. de contr. stipul.* & ita videtur tenere, quod socius sit in mora finita societate ob temporis conventi lapsum, si non restituat sortem & lucrum absque alia interpellatione. Ita etiam videtur tenere Gabr. in consilio 78. in fin. lib. 1. dum loquendo de societate officii dicit, quod si societas finitur ex parte officialis, statim constituitur in mora, propter scientiam dissolutionis, l. cuius. *ff. de usur.* ubi Salic. & tenetur ad interesse, sed si dissolvitur ex parte dantis pecuniam, officialis non tenetur ad interesse, si id ignorat, quia ei imputari non potest, cur sortem non restituerit. Et pro ista opinione facit, quod & dicitur de die tacita, nempe quod interpellat, & in mora 11 constituat, sicut expressa. Alex. consilio 74. numero 11. libro 5. & faciunt tradita per Bart. & Ang. in leg. cum stipulatus sim mihi à Proculo. *ff. de verbor. obligat.* ubi dicunt, quod si quis promittat dare centum usque ad Pascha, & ab eo die ad petitionem creditoris adveniente paschate, si debitor non solvat, est in mora absque alia interpellatione. Et facit quod dicit & Bald. in l. fin. §. praterea. 12 C. de jur. dot. quod si ex forma Statuti debitores frumenti propter carentiam non possint exigi infra annum, sed post annum, elapso anno, absque alia interpellatione debitor est in mora, & prædicta refert & sequitur Alex. in consilio 157. num. 4. & 5. libr. 6. Socinus consilio 288. numero 28. libr. 2. ubi dicit,

K k 3

Bart.



Bart. & Ang. opinionem communiter approbati, & eam comprobant aliis auctoritatibus, & hanc opinionem sequitur etiam Castrac. in tract. de societ. off. cap. 45. n. 5.

- 13 Contrariam opinionem, quod si socius per lapsum quinquennii non dicatur constitutus in mora sine interpellatione, tenent Decian. & Menochius, qui in eadem causa consuluerunt. Ille in consil. 60. sub nu. 36. & sub nu. 43. lib. 2. & iste in consilio 121. sub numero 77. & numero 81. & num. 107. lib. 2. & pro eorum opinionem citant Dec. in cons. 2. num. 3. lib. 1. & in cons. 516. num. 21. lib. 2. & Ruin. in cons. 12. n. 7. lib. 5. & Alex. in cons. 132. numero decimo. libro 5. qui secundum eos vere loquitur de restitutione capitalis.

- Et ista opinio verior est, & sequenda, quia tempus quinquennii non dicitur appositum solutioni faciendæ de lucro & capitali, sed dicitur appositum ipsi contractui ad eum terminandum, & ad declarandum, pro quo tempore durare debeat, & non est bona consequentia dicere; expleto contractu statim socium in mora constitui, quia videmus, quod in cæteris contractibus, statim eis expletis, si debitor non solvat, non per hoc statim debitor in mora constituitur, sed requiritur interpellatio, seu quod dies solutionis faciendæ fuerit appositus, l. si penum. ff. quan. dies leg. ced. & l. magnam. Codic. de contr. stipul. Et quod dies appositus causa finiendæ obligationis non habeat vim interpellationis, est text. in l. ex empto. §. denique ad minutum. ff. de act. empt. gloss. in c. uni. in fin. An ille qui int. fratr. dom. Ang. in l. si insulam, in 8. limit. & ibi Imol. col. 14. vers. item adverte. de ver. oblig. Ias. in l. si ex legati causa. col. 4. limit. 2. ff. de ver. obl. Socin. reg. 90. in 2.
- 14 15 ful. Gabr. tit. de solu. concl. 9. n. 15. Et si statim & expleto contractu debitor non adimplens promissionem in mora constitutus diceretur, in vanum Dd. quærerent, an stante juramento statim debitor non adimplens promissa incidat in moram, quia si morosus fieret, statim expleto contractu, juramento ad hoc faciendum opus non esset. Cum igitur Dd. admittant, vigore juramenti debitor in mora constitui, ut per Seraf. in tractat. de privileg. jur. privileg. 47. merito dicendum est, ex solo contractu expleto debitorem in mora non constitui. Non obstant ea, quæ supra in contrarium adducta fuerunt, & primo non obstat, quod dies tacita constituat in mora sicut expressa. Quia aut
- 16 dicere debemus, quod constituat in mora, quando & est adjecta solutioni, & non ad terminandum obligationem, prout proprie loquitur Alex. in d. cons. 74. num. 11. lib. 5. de die, quæ tacite intelligitur appositæ à lege solutioni dotis, secundum gloss. in l. si mora. ff. solut. matrimo. Aut dicere debemus,
- 17 quod dies incerta non constituit in mora, ut tenent Dd. magis communiter, ut per Gabr. d. tit. de solu. concl. 9. n. 32. usque ad 35. & per Mascar. in tract. de probat. concl. 1065. num. 21. Sed magis placet prima responsio, quia est differentia inter diem



diem tacitam & incertam. Nam dies tacita & subrecollecta ꝑ à lege licet sit tacta, tamen est certa. Dies vero incerta ideo est incerta, quia ignoratur, quando sit ventura, ut patet in exemplo, quod adducitur per Doctores de eo, qui promissit facere aliquem consentire, quando erit legitimæ ætatis, quod non constituitur in mora, nisi fuerit interpellatus. Nam considerant, quod dies legitimæ ætatis sit incerta, quia ignoratur, an & quando sit ventura, ut per Baldum in dict. leg. magnam. & alios relatos à Gabr. & à Mascard. in locis præfatis. Sed non ꝑ ignoratur, quando ꝑ sit ventura dies, quæ solutioni adjicitur, sive tacite sive expresse, & hoc comprobatur auctoritate Socin. in consilio 228. sub numero 27. libr. 2. dum tenet, quod si quis promittit facere aliquem consentire post mensem, postquam erit legitimæ ætatis, quod transacto mense erit statim constitutus in mora, quia dies post mensem est certa, licet sit incerta dies legitimæ ætatis, & Socin. referunt Gabr. dict. concl. 9. n. 35. & Mascard. de concl. 1065. n. 21. in fin. & eam sequuntur, licet dicant de ea dubitare Purpur. in l. vinum. col. 4. si cert. per.

Secundo non obstant, ꝑ tradita à Bart. & Ang. in d. l. si stipulatus. & tradita à Bald. in d. l. fin. §. præterea. quia ipsi loquuntur de tempore adjecto solutioni, & nos, ut dixi, agimus de tempore adjecto ipsi contractui ad eum terminandum quousque durare debeat, quo transacto in mora debitor non constituitur, d. l. ex empto. §. denique sive. §. Cassius. ff. de act. empt. Tertio ꝑ non obstant tradita à Castr. in d. cons. 415. num. 2. in fin. lib. 1. & tradita à Petr. de Ubald. d. part. 3. sub n. 39. vers. 3. casu. quia sunt ipsi intelligendi secundum legem, quam allegant. Et quia allegant d. l. magnam. C. de contr. stipul. cum dicta lex intelligatur de die certa appositæ solutioni, sic & ipsi erunt intelligendi, quod eorum dicta procedant, quando tempus non solum fuit appositum contractui, sed etiam restitutioni fortis lucris, nempe quod durare deberet societas per quinquennium, & quod statim finito quinquennio teneretur socius reddere rationem, & reliqua restituere.

Vel dicendum est, eorum dicta non ꝑ obstare, quia tantum loquuntur de dissolutione societatis, nempe quod intelligatur dissoluta transacto termino absque alia interpellatione, & quod nihil dicant de restitutione capitalis, & an debitor sit in mora, si eum non restituat, & ita eos loqui intelligit Decian. d. cons. 60. numer. 36. & Menoch. dict. cons. 121. num. 77. libro 2.

Quarto & ultimo non obstant ꝑ tradita à Gabr. d. cons. 78. in fin. lib. 1. quia ei respondet Menoch. in d. cons. 121. n. 107. & 108. & dicit, quod loquitur, aut quando debitor scit se teneri restituere ob id, quod dies fuit appositæ restitutioni, & quod tunc recte loquitur, quia tunc dies interpellat pro homine, d. l. magnam. aut loquitur, quando dies non fuit appositæ, & quod male loquitur. Est



igitur verissima opinio per lapsum quinquennii socium in mora non constitui, nisi fuerit dictum, quod etiam finita societate per quinquennii lapsum socius teneretur reddere rationem & reliqua, & nisi fuisset in societate appositum iuramentum.

- 24 Et quatenus per lapsum temporis apppositi solutioni debitor constituitur in mora, ampliatur, ut procedat etiam in ejus herede, secundum Natt. in *consil.* 226. num. 4. lib. 1. ubi dicit, quod dies appposita solutioni collectorum constituit in mora, etiam heredem debitoris ignorantem, citat text. in *l. ad diem. ff. de verbor. obligatio.* & Bald. in *l. vinum. col. antepen. vers. nunc formo libellum. ff. si cert. pet.* Sed
- 25 quod heres ignorans societatem & dissolutam, & ignorans obligationem defuncti, non constituatur in mora per lapsum diei, tenet Gabr. d. *concl.* 9. numero 25. & Menoch. de arb. jud. casu 250. n. 51. Honded. *conf.* 50. n. 26. lib. 1. contra Nattam tenet Castracan. in *d. tract. de societ. offic.* c. 45. num. 10. & seq. & plura adducit ad probandum, quod data probabili ignorantia in herede, mora in eo cadere non possit, & citat text. in *d. l. socium. ff. pro soc.* ubi venit interesse contra socium, sed
- 26 non contra ejus heredem. Sed mihi Nattæ opinio & vera videtur, per text. in *d. l. ad diem.* ubi disponitur, quod die adveniente committatur poena, etiam adhuc hereditate non adita & eajacente. Si enim committitur contra hereditatem jacentem, in qua scientia considerari non potest; ergo neque etiam scientia & ignorantia in herede considerari debet. Et non obstat textus & in *dict. l. socium.* quia ibi agitur de lucro societatis, & ideo non tenetur heres, quia morte socii solvitur societas; & ab herede amplius lucrum de societate jam dissoluta non debetur: non enim ibi consideratur heredis ignorantia, sed quare heres non teneatur, ponitur in text. in illis verbis: *quia morte socii dirimitur societas*, & ita declarat ibi
- 28 gloss. in *ver. nullam talem.* & ita tenent & Dec. & Purpur. in *l. vinum. colum. 4. ff. si cert. pet.* tamen admittunt, heredem juvari restit. in integrum.
- 29 Et hoc verum esse dicas & etiam in herede cum beneficio legis & inventarii. Et si enim Burfat. *consil.* 453. numero 32. lib. 4. & Castrac. d. *cap.* 45. num. 13. in fin. dicant quod non solum per lapsum diei, sed etiam per interpellationem, heres non constituatur in mora ante factam liquidationem, quod hereditas sit solvendo, & citent Cravet. *consil.* 89. n. 5. lib. 1. tamen ipsi decipiuntur, quia Cravetta non dicit, quod sit expectanda liquidatio ad constituendum in mora heredem per interpellationem, sed docet, quod constituatur in mora ad hoc, ut possint legatarii percipere fructus pro alimentis de re pignolata, & ratio considerata à Cravett. quod mora non committatur non facta prius liquidatione, non excusat heredem, quia pro parte creditoris nihil est liquidandum, sed liquidatio & fieri debet pro parte debitoris. Et licet dici soleat, ante liquidationem moram non committi, Bald. in *l. acceptam. col. 3. in 6. opposit. C. de usur. & in consil.* 461. super pri-



primo puncto dicendum est, quod substitutio circa si. *libr. 2. Socinus cons. 109. col. 3. vers. confirmatur hac pars. lib. 1. Ias. in l. si ita stipulatus essem. in 4. not. ff. de ver. oblig. Dec. cons. 2. col. 3. vers. secundo. lib. 1. Menoch. d. cons. 121. sub nu. 109. & Decian. d. cons. 60. sub n. 43. Hond. cons. 50. n. 24. lib. 1. tamen dicta t opinio non pro-* 31  
cedit simpliciter & absolute, sed tunc demum, quando debitum non est liqui-  
dum ex qualitate & natura negotii; secus vero quando non est liquidum ex facto  
debitoris. Quia si ex facto debitoris liquidatio posset differri, via malitiis ape-  
riretur, quod non est faciendum, *l. cum ii. §. sed cum lis. ff. de transact. l. in fundo. ff. de rei vend. ita opinionem præfatam procedere declarat Rot. Genuen. decis. 118. n. 3.* Et consideratur etiam mora in non redditione t rationis, quando, prout  
præsupponimus, fuit conventum, quod socius in fine quinquennii teneretur  
reddere rationem, & reliqua restituere. Et potest t dici, quod eo magis sit in  
culpa, & in mora socius, si non reddat rationem, & sic non faciat liquidationem, 33  
quia contra eum præsumitur non solum, quod habeat capitale positum,  
sed etiam quod habeat lucrum, Socinus in consil. 24. nu. 40. & 41. lib. 1. Berous  
consil. 191. num. 48. lib. 1. Rot. Genuen. decis. 173. n. 11. & dixi supra cap. 20. num.  
12. Et ita vidimus, quod si socius t non tradat alteri socio lucrum factum in so- 34  
cietate, dicitur esse in mora, ut est textus in dict. *l. socium. ff. pro soc. & ibi nullum*  
*verbum habetur, quod prius esset ratio societatis revidenda, sed tantum dis-*  
*ponitur, quod si moram committat socius in reddendo lucrum, aut eo uta-*  
*tur, teneatur ad interesse. Qualiter quis se à mora t excusare possit, mul-* 35  
*ta traduntur per Gabr. d. concl. 9. & per Gigan. in tractat. de pensio. q. 77. & per*  
*Seraf. in tract. de privil. jur. privil. 47. Marcus Ant. Blanc. in tract. de mora. & Ma-*  
*scar. d. concl. 1065. & per Menoch. de arb. jud. casu 220. & quia non intendo*  
*hic omnia, quæ de mora dici possunt, cumulare, ideo ad tradita ibi per eos te*  
*remitto.*

Secundo principaliter ultra moram t socius, qui interesse consequi intendit, 36  
si agimus de interesse damni, probare debet damnum fuisse passum propter ca-  
rentiam pecuniarum sibi debitarum, ut puta quod totidem pecunias sub usuris  
acceperit, vel quod inciderit in aliquam pœnam, vel quod ædes collapsas resti-  
tuere non potuerit, vel quod annonam carius emerit, quam non emislet, si pe-  
cunias habuisset, Alex. in consilio 141. numero tertio, libro quinto. Lupus in tractat.  
de usur. Comment. 1. §. 6. numer. 116. Mascard. in tract. de probat. concl. 933. num.  
8. Rimin. jun. cons. 815. numero decimo sexto, libro septimo. Burlat. consilio 453. num.  
36. lib. 4. Hond. consil. 50. num. 30. Si vero agimus de interesse lucri cessantis, ma-  
ior versatur difficultas in probando, & Dd. circa ea, quæ probanda sunt, non sunt  
concordes. Nam una est opinio, quod t socius teneatur probare, quod sit solitus 37  
negotiarī, & quod ceteri negotiatores ejusdem conditionis & qualitatē commu-



- niter lucrantur, & lucrari cosueverunt, ad rationem puta septem pro centum, deductis impensis quolibet anno, & quod ipse tantum verisimiliter lucratus fuisset, si pecunias sibi debitas habuisset, Aret. in l. continuus. §. cum ita. col. 2. ff. de ver. obl. Castr. in l. i. n. 15. C. de sum. Trin. Nat. conf. 370. lib. 2. Bursat. qui de communi testatur conf. 68. n. 31. lib. 1. Cagnol. in l. curabit. n. 68. C. de act. empt. & in l. quatenus. ff. de reg. jur. ubi formam capitulandi describit, & in l. uni. n. 42. cum seq. C. de sent. qua pro eo quod int. prof. ubi attestatur, huiusmodi opinionem fuisse à praxi receptam, & secundum eam vidisse iudicatum per Senatum sui Principis, & dicunt sufficere hanc probationem, quia probatio sumpta à comuniter accidentibus dicitur concludens, gloss. in l. non hoc. C. unde legit. & in l. neque natales. C. de probat. communiter approbata à cæteris Dd. ut dicit Cagnol. in d. l. uni. n. 43. C. de sent. qua pro eo quod int. & hanc opinionem tenet asserens sufficere hanc probationem Rot. Genu. decis. 1. n. 45. & decis. 16. n. 19. & decis. 139. sub n. 8. & 9. & decis. 150. n. 2. & seq. Surd. decis. 259. n. 9. Menoch. de arbitr. casu 119. Et in hac probatione,
- 38 quod sit solitus & negotiari, tenetur probare, quod solitus esset negotiari tempore, quo debitor fuit in mora, quia qualitas requisita ad actum probari debet, quod interfuerit tempore actus, l. in delictis. §. si extraneus. ff. de noxal. act. & quia non solent continue homines negotiari, ideo solitus olim negotiari non præsumitur, quod hodie negotietur; ut not. in l. ex persona. & in l. siue possidetis. C. de proba. ita tradit. Craver. conf. 320. sub n. 2. & seq. lib. 1. Mascar. conclus. 933. n. 4. & 5. Rota
- 39 Genuen. d. decis. 16. n. 19. & 20. Tenetur etiam probare, quod esset prius & tempore solutionis solitus mercari & negotiari, & non sufficeret, si probaret incepisse negotiari & mercari tempore moræ, & quod semel bisve fuisset negotiatus, quia in proposito ex unico vel duplici & reiterato actu non dicitur quis solitus negotiari, Rebuff. in d. l. uni. n. 107. vers. item propter unum actum. Bursat. conf. 68. n. 30. lib. 1. Mascar. d. concl. 933. n. 6. Rim. jun. conf. 815. n. 26. lib. 7. Ista tamen probatio & Genuæ non esset necessaria, quia ibi omnes tam nobiles, quam ignobiles mercaturam exercent, & etiam mulieres, & valet consequentia; Est Genuensis, ergo est mercator, ut per Rot. Genuen. d. decis. 139. n. 9. & 10.
- 41 Altera est opinio, quod & socius teneatur probare, quod sit solitus negotiari, & quod præ manibus habuerit talem mercantiam, de qua tantum fuisset lucratus, vel alio modo docere debet, quod si habuisset illam pecuniam, certitudinaliter fuisset lucratus, & tenentes hanc opinionem dicunt, non sufficere probare, quod ipse & alii mercatores tantum verisimiliter fuissent lucrati, quia fieri potest, ut quis non lucretur, sed perdat de capitali, cum multa possint in contrarium accidere, Castr. in l. 3. §. fin. & ibi las. post eum. ff. de eo quod cert. loc. & pro hac opinione probanda citatur textus in l. naturalem. §. 1. in fin. ff. de acq. rer. dom. & in §. illud. inst. de rer. divis. ubi habentur ista verba: quia multa accidere possunt,



possunt, ut eam non capias. & citatur textus in leg. quemadmodum. §. si navis. in fin. ff. ad legem Aquil. ubi agitur damni & injuria ob retia scissa, & non fit æstimatio 42 piscium, qui capti non sunt. Nam erant illi soliti piscari, & capere pisces, & tamen non habetur ratio dicti lucri cessantis, quia non probatur paratos fuisse pisces, qui caperentur, & dictum textum bonum appellant Castr. & Ias. in dict. l. 3. in fin. & fortius dictum textum inducendo considerat Natt. in consil. 450. num. 6. lib. 2. Nam dicit, quod navigantes non tenentur æstimationem piscium præstare, licet piscatores devenissent ad aliquem actum capiendi pisces, quia retia extenderent, & ideo infert, quod multo magis non possit quis consequi lucrum, quod fecisset ex fundi emptione vel mercis, quando ad nullum actum facti pervenit, propter quod appareat, quod vere & pro certo emisset fundum seu merces, & post Nattam ita etiam inducit dict. text. Rim. junior consil. 52. numero 47. libro primo. & in consil. 218. num. 103. lib. 2. Hanc opinionem tenent omnes relati à Gabr. rit. de solut. concl. 10. num. 3. vers. contrarium. Natt. consil. 450. numero 6. libro secundo. Rolan. consil. 35. num. 13. lib. 1. & eam tenent relati omnes à Mascard. conclus. 933. numero 17. Thob. consil. 62. numero 9. Rim. jun. qui dicit, esse magis communem, consil. 52. num. 42. & num. 49. lib. 1. & consil. 218. numero 99. cum plurib. seqq. lib. 2. & in consil. 815. numero 22. usque 35. lib. 7. Hond. consil. 50. numer. 30. lib. 1. ubi dicit communem & sequendam in consulendo & judicando, & in consil. 36. num. 33. & in consil. 38. numero 4. & consil. 39. num. 2. lib. 2. & ita pluries tenuit Rot. Rom. ut refert Hond. in dd. consiliis. & Burlat. in d. consil. 68. sub n. 1. In his duabus opinionibus & duo fundamenta præcipue considerantur. Unum 44 consideratur à tenentibus primam, nempe quod probatio sumpta à communiter accidentibus sit concludens & sufficiens ad probandum interesse lucri. Aliud fundamentum consideratur à tenentibus secundam opinionem, quod non sufficiat probatio à communiter accidentibus, quia multa in contrarium accidere possunt. Quare his duobus fundamentis consideratis videtur dici posse, quod nec prima, nec secunda opinio suslineri possit, quia etiam si fuerit probatum, prout in secunda, quod quis præ manibus habuit talem mercantiam, non per hoc sequitur, certum esse, quod eam emisset, quod eam vendidisset, & quod ex ea superlucratus fuisset, cum, ut experientia docet, multa dicuntur, quæ non concluduntur, & multa evenire solent, ex quibus spes quasi certa lucri vana red- dicitur.

Et quamvis lucrum & secundum primam opinionem consideratur in potentia magis remota, & secundum secundam opinionem consideratur in potentia magis proxima: tamen non per hoc dici potest, quod probatio secundum secundam opinionem sit concludens; bene poterit dici, quod in prima spes lucri sit minus certa; in secunda vero, quod sit magis certa, quia causa lucri est



magis proxima, sed non poterit dici, quod sit concludens, & hoc probatur expresse in dict. leg. quemadmodum. §. si navis. in fin. ff. ad leg. Aquil. ubi retia erant in potentia proxima capiendi pisces, & tamen ex tali proxima potentia, quod ratio

46 habeatur de piscibus, qui capi potuissent, non dicitur. Et ad hoc fortius facit etiam text. in l. in laqueum. ff. de acquirend. rerum domin. ubi habetur, quod si aper incidit in laqueum meum, quem ad eum capiendum posueram, & alter eum surripiat, seu faciat eum aufugere, non dicitur surripuisse seu fecisse aufugere aprum meum, quia adhuc non venerat in meam potestatem. Si enim, licet esset aper in laqueo, ibi dicitur, quod contra facientem eum aufugere seu surripientem non datur actio, & sic ibi non consideratur potentia valde proxima, multo magis quod non sit considerata potentia lucrandi magis remota dicendum videtur.

47 Considerans hanc scribentium & dissensionem Mascardus dict. conclus. 933. quid sit sequendum, affirmare non audet sub numero vigesimo secundo, tamen numero vigesimo quarto dicit, quod opinio secunda, licet contineat difficiliorem probationem, tamen quod in se vera est, & quod omnino procedit, in non solito negotiari, ut in nobili, divite, vel alio, qui simile interesse peteret ad rationem fructuum, quos percepisset ex prædiis, quæ emisset, si pecunias debitas habuisset, nempe quod admitti debeat ad tale interesse, si ostendat, se paratos habuisse venditores prædiorum vel censuum, & reddituum annuorum, ut per Anchar. consilio 150. Barba. consilio trigesimo quarto, columna tertia, libro tertio. Claud. Aquen. in l. divortio. in princip. columna quarta. ff. solut. matrimon. Cagnol. in dict. leg. uni. numero quadragesimo quarto. Codic. de sentent. quæ pro eo quod int. Covar. lib. 4. variar. resolut. capit. 1. numer. 3. illat. 6. Lupus in dict. tract. de usur. Comment. 1. §. 6. sub num. 117.

48 Et ego vidi quosdam & ad effugiendum omnes difficultates uti hac cautela, coram Iudice comparuerunt citato debitore, & exposuerunt præ manibus habere venditorem fundi seu census, puta Titium, qui etiam ibidem præsens fatebatur velle vendere fundum seu censum, seu accipere pecunias ad societatem officii. Sed si ego Iudex essem, non de facili admitterem hanc cautelam, & plurimum considerarem personarum qualitates ad evitandum hominum fraudes & malitias, quæ lucri aviditate facillime committi solent. Et idem Mascard. ibidem num. 22. à solitis negotiari & quomodo lucri interesse sit probandum, credit Iudicis arbitrio esse relinquendum, & plures Doctores adducit ad hanc opinionem probandam. Credo ego etiam hoc Iudicis arbitrio esse relinquendum, sed ista propositio est nimis generalis, quia omnes probationes sunt Iudici arbitrariæ. Menoch. in tractat. de arb. jud. cas. 90. Quare ita magis in specie loquendo dicerem esse distinguendum; aut agimus de probanda potentia lucri; aut agimus de



de probanda lucri quantitate probata potentia, sed non probata ejus quantitate.

Et in primo casu, ubi essemus in civitate, in qua continue adest occasio exercendi pecunias in mercibus, & in commerciis, & in emptione annuorum reddituum, admitterem posse suo arbitrio Iudicem judicare creditorem probasse ejus interesse in potentia sufficienter propinqua, si probasset se esse mercatorem & solitum negotiari, & quod alii negotiati fuerunt, & superlucrati fuerunt in tanta quantitate, & credo satis hoc modo docuisse creditorem habuisse merces præ manibus, cum, ut dixi, in civitate adsit continua occasio mercandi & exercendi pecunias, & ita loquitur Rot. Genuen. d. de-  
cif. 139.

Ubi vero essemus in civitate, ubi non adest talis continua occasio mercandi & exercendi pecunias, tunc crederem à Iudice ejus arbitrio non esse admittendam primam supra relatam opinionem, sed secundæ opinioni esse inhærendum, quæ, ut dixi, magis communis nuncupatur à Rimin. jun. d. conf. 52. num. 49.

In secundo casu, ubi potentia propinqua sufficiens lucri probata fuisset, & non fuisset probata quantitas, admitto Iudicem ejus arbitrio quantitatem taxare posse, qui tamen tria considerabit. Primo quod deducantur sumptus & pericula: secundo, an omnes pecunias creditor esset erogaturus? tertio, an merces esset in totum venditurus quolibet anno? Natt. d. consil. 370. sub num. 6. lib. 2. & Masc. d. concl. 933. num. 23.

Et interesse quantitas probata potentia propinqua lucri poterit etiam à creditore probari per juramentum contra morosum. Nam licet ad interesse probandum, quod non concedatur juramentum suppletivum in defectum probationis, dicat Bald. in d. l. un. ad fin. & Ias. in §. curare. Inst. de acc. Cravet. in consil. 320. in fin. lib. 2. Dec. in l. quatenus. num. 4. ff. de reg. jur. & in consil. 322. vers. unde venio ad secundum dubium, lib. 2. Lupus in d. tract. de usur. comment. 1. §. 6. sub num. 117. versic. similiter advertendum est.

Tamen hoc verum est, quando agitur de probanda quantitate lucri, quia ubi sit probata lucri potentia, quod super quantitate deferatur à Iudice juramentum creditori contra debitorem morosum, tradit post alios quos citat Lupus d. §. 6. in fin. & Mascard. dict. conclus. 933. num. 9. & 10. Et erunt ista circa probationem interesse consideranda non solum pro primo anno, in quo debitor fuisset in mora, sed etiam pro cæteris annis, in quibus in mora perseverasset, quia non solum interesse debetur pro primo anno, sed etiam pro aliis annis, debitore in mora perseverante, ita in praxi receptum fuisse, tradit Cagnol. in d. l. uni num. 45. & post eum Lupus dict. §. 6. num. 119. vers. sed contrarium. Natt. consil. 370. in fin.



- 56 Bursat. *consilio* 68. *numero* 42. *libr.* 1. Sed licet durante mora ꝑ quolibet anno debitor teneatur ad interesse, tamen non inde sequitur, quod teneatur ad interesse, quod ex interesse etiam capere potuisset creditor, Cagnol. *in d. l. uni. d. nu.* 45. & *in d. l. curabit. C. de act. empt. n.* 69. tenet hanc opinionem, quod interesse de interesse debeatur, quia interesse vel lucrum assumit sibi naturam fortis & capitalis, & ita per Senatum Ducis Sabaudia refert fuisse iudicatum, & ita tenet Rot. Genuen. *decis.* 78. *numero* 16. ubi etiam subdit, ita servari de consuetudine, & quod ꝑ secundum consuetudinem regionis interesse debetur, *l. idemque. §. si procurator. ff. mandati. & decis.* 134. *in fin.* Bursat. *consilio* 68. *numero* 42. *libr.* 1. qui ita dicit obtinuisse in Senatu Mant. Et quando agitur de interesse damni
- 57 ꝑ emergentis, quod interesse debeatur sine ulla prorsus difficultate, tenet Rot. Genuen. *decis.* 87. *num.* 9. & Vrsill. ad Afflic. *decis.* 291. *num.* 6. Et pro
- 58 ista opinione videtur ꝑ facere text. *in d. l. socium. ff. pro soc.* ubi si socius sit in mora dandi lucrum societatis, tenetur ad interesse, & ibi gloss. secundum veram opinionem considerat dictum text. probare, quod interesse de interesse debeatur.
- 60 Contrariam opinionem, interesse ꝑ de interesse non deberi, ne res in infinitum trahatur, tenet Ruin. *consil.* 55. *num.* 16. & *seq. libr.* 2. Dec. *in c. cum venerabilis. num.* 61. *de except.* Strach. *in tract. de mercat. in tit. de contr. mercat. n.* 4. Gabr. *tit. de solut. concl.* 10. *num.* 7. Cephal. *conf.* 85. *n.* 7. *cum plur. seq. libr.* 1. Lupus *d. tract. de usur. comment.* 1. *§.* 6. *num.* 120. Hond. *conf.* 50. *nu.* 28. *lib.* 1. & *consil.* 34. *num.* 79. *lib.* 2. Rimin. *jun. conf.* 804. *n.* 38. *lib.* 7. Et hanc opinionem ꝑ puto veriore esse & sequendam, & non obstat text. *in d. l. socium. ff. pro soc.* quia, ut ibi bene gloss. declarat, ideo pro lucro debetur interesse, quia lucrum non consideratur uti quid accessorium, ita ut detur accessorium de accessorio, sed consideratur uti quid principale, ut habetur etiam *in l. idemque. §. denique. ff. mandati. & in l. tutor qui. §. si quis. ff. de admin. tut.*
- 61 Cessabunt prædicta omnia considerata in probatione facienda de interesse, quando inter partes de certa quantitate præstanda conventum fuisset. Nam vera est opinio illa, quod pactum valeat super certa interesse quantitate præstanda. De certa lucri quantitate præstanda, an valeat pactum inter socios, jam dixi supra c. 17. dixi etiam aliqua de interesse. Modo latius de huiusmodi pacta agendo. Primo videbimus, an valeat pactum simpliciter factum de præstando interesse stante mora? Secundo videbimus, an valeat pactum de præstando interesse in certa quantitate post moram? Terrio videbimus, an valeat pactum, quod super interesse sit standum assertioni creditoris cum iuramento? Circa primum pactum ꝑ simpliciter appositum de præstando interesse post moram, non expressa certa quantitate, quod validum sit, dicendum est, quia stante mora, de jure inte-



interesse peti potest, & si potest peti, potest in pactum deduci, Socin. *conf.* 175. sub n. 4. *vers. septimo confirmatur. li. 2.* Cravet. *conf.* 189. sub n. 7. *vers. secundus est casus. lib. 1.* Et promittens tale  $\dagger$  interesse simpliciter & indeterminate, vere & proprie 63 dicitur promittere quantitatem illam, quæ probabitur, quia illud per relationem ad aliud se habet vere, & proprie inesse intelligitur, Bald. *conf.* 338. li. 2. Dec. *conf.* 389. col. ult. & *conf.* 489. col. ult. Cagnol. in d. l. uni. n. 55. Lup. d. *comment.* 1. §. 6. n. 123. Circa secundum pactum  $\dagger$  de solvendo interesse in certa quantitate post 64 moram, si interesse sit verisimile, puta quia creditor sit solitus negotiari, & in Civitate, ubi moratur, adest semper occasio negotiandi & lucrandi, videbatur dicendum valere, quia deducitur in pactum interesse, quod debetur, & taxatur quantitas verisimilis.

Nam dixi supra, lucrum verisimile ex societate proveniens posse taxari d. c. 17. & quemadmodum lucrum verisimile taxari potest, ita videbatur dicendum, posse taxari interesse verisimile. Ita videmus etiam, interesse debitum ab emptore ex eo, quia fructus percepit, posse taxari, ut per Rot. Rom. *decis.* 340. par. 1. Et quod interesse  $\dagger$  lucri verisimile post moram debitum possit taxari, & taxatio, si sit mode- 65 rata, valeat in vim probationis attento verisimili, tenere communiter Theologos, tradit Lupus d. *comment.* 1. §. 6. n. 126. & ita ex nostris tenere dicit Alex. *conf.* 200. lib. 6. Dec. *consil.* 111. column. ultim. & *conf.* 322. numer. 4. Cagnol. in l. curabit. *Codic. de act. empt. num.* 56. Covar. lib. 3. var. *resol. cap.* 4. n. 5. *vers. septimo.* Anchar. *Regien.* q. 33. n. 4. lib. 2.

Contrariam opinionem, hanc  $\dagger$  taxationem non valere uti commu- 66 num & tutiorem pro anima, tenet Castrac. in *tract. de societ. off. cap.* 43. n. 8. & 9. ubi latissime eam comprobat. Et quamvis sit controversa, & Doctores citati à Castrac. vario modo loquantur, & multi etiam non bene distinguant inter casum & casum, ego etiam eam uti communem & tutiorem approbandam esse censeo in terminis lucri cessantis, de quo modo agimus.

Et maxime dico eam  $\dagger$  procedere, ubi interesse provenire deberet ex contra- 67 ctu cambiorum, quia quod in eo certa quantitas taxari non possit, expresse prohibitum reperitur per Constit. Pii V. sanctissimæ memoriæ publicatam de anno 1571. quam etiam in omnibus contractibus procedere intelligit Lupus in d. *tract. de usur. comment.* 1. §. 6. num. 122. sed male, ut per Peguer. in *suis quest. crim.* q. 43. num. 6. & clarius per Navarr. in *tractat. de usur. num.* 16. num. 54. & in *manual. cap.* 17. sub num. 301. *vers. nota quarto.*

Non obstant à me dicta  $\dagger$  cap. 17. de lucro taxando in societate, quia lucrum 68 est verisimile, ut dixi, & potest taxari & ratione dubii, quia potest esse major & minor, ideo taxatio toleratur, dummodo, ut dixi, capitale permaneat sub periculo



culo ponentis, quia si non permaneret sub periculo, taxatio esset illicita secundum Const. Sixti V. à me ibidem citatam, & potest taxari, quia habet certam præexistentem causam, nempe societatem, ex qua durante verisimiliter percipi potest. Non sic est in interesse lucri, quia, ut dixi supra, ut ejus causa dicatur adesse in sufficienti propinquitate & verisimilitudine, concurrere insimul debent, quod quis sit negotiator, quod sit negotiator tempore moræ, & quod eo tempore adsit occasio mercandi & lucrandi. Et quia ista omnia quod insimul concurrant tempore moræ, certi esse non possumus, ideo interesse, quod ex eis provenire debet, cum ejus causa non sit, prout est certa causa lucri societatis, non potest taxari, prout taxari potest lucrum à societate venturum.

69 Et ita respondetur ad taxationem, quæ fit inter emptorem & venditorem secundum d. Rot. Rom. decisionem, utique admittitur taxatio, quia fructus, quorum respectu interesse taxatum debetur, verisimiliter percipi debent, & ita potest dici de taxationibus, quæ fiunt ratione fructuum rerum dotialium. Stante enim verisimilitudine, & sic stante causa, ex qua interesse causatur, admittitur taxatio, quæ admitti non debet in lucro cessante, in qua talis verisimilitudo tempore taxationis, quod affutura sit, considerari non potest, & sic hac majori incertitudine considerata in interesse lucri cessantis, & majori certitudine considerata in alio interesse quod taxatio in interesse lucri non admittatur, sed admittatur in alio interesse magis certo doctè distinguendo admittit Craver. *consilio 189. num. 8. lib. 1.* Et quod in interesse lucri etiam adsit diversa ratio non admittendi taxationem, quæ admittitur in alio interesse, considerat etiam Castrac. *d. cap. 43. sub num. 11.*

70 Non obstat etiam id, quod dictum fuit de pacto taxationis admittendo in vim probationis, quia intelligitur, quod admittatur ad hoc, ut possit postea probari verum interesse, & quod conventio non dicatur usuraria. Si enim diceretur usuraria, omnino esset rejicienda, & etiam verum interesse probari non posset, ut late tradit Plot. *ad l. si quando. C. unde vi. §. 11. num. 15. & 16.* & tradit Craver. *d. consil. 189. sub num. 8. versic. non negarem.* bene Dec. locutum fuisse in *conf. 111.* dum dicit, taxationem non reddere contractum illicitum, sed exactionem, & etiam addit de taxatione non esse quærendum, si ea uti non vult creditor, & quod si ea uti vellet, redderet contractum illicitum. Et ita taxationem fuisse sustinendam per probationem postea faciendam loquitur expresse Lupus in *d. §. 6. num. 126.* & Mascar. *conclus. 933. num. 30.*

72 Circa tertium pactum fuit de stando assertioni creditoris cum juramento super interesse eum valere firmat Bart. in *l. ult. §. in hujusmodi. num. 3. ff. de præst. stipulat.* Ang. in *l. vacantia. C. de bon. vacan.* Bald. in *l. iusurandum quod ex conventionē. ff. de jure-*



*jurejuram.* Abb. *conf.* 51. in princ. lib. 1. Ias. in l. si ab arbitro. num. 4. ff. qui satisfd. cog. & in d. l. iusjurandum. num. 1. cum plur. seq. ff. de iurejurand. Alex. *conf.* 47. num. 4. & *consil.* 130. lib. 1. & *consil.* 37. num. 30. & *consil.* 47. colum. 2. & *consil.* 54. colum. penult. lib. 2. & *conf.* 113. colum. 3. lib. 4. Socin. *consil.* 90. num. 11. & seq. lib. 4. Pract. Papiens. in forma libelli in act. real. in ver. & expensis. num. 12. & ibi addent. Afflict. *decis.* 91. num. 10. Strach. in tract. de mercat. titul. de contract. mercat. sub num. 6. Natt. *consil.* 450. num. 8. lib. 2. Cagnol. in l. quatenus. ff. de reg. jur. Mascar. *conclus.* 934. num. 35. Seraf. in tract. de privileg. jur. privil. 31. numer. 8. Et istud pactum ante factam declarationem non potest revocari, ut tradunt quamplures ex supra citatis Dd. & post eos Seraf. d. privil. 31. sub num. 8. ubi refert, contrariam opinionem tenere Bologn. in rub. C. de sent. quæ pro eo quod int. sub n. 105. nempe quod possit revocari, & ipse Seraf. conciliando opiniones dicit primam, quod non possit revocari, procedere post acceptationem factam à parte; secundam vero, quod possit revocari, procedere ante acceptationem factam à parte, ut videmus in confessione, quæ potest revocari ante, non post acceptationem, Bald. in l. Gallus. §. quidam recte. ff. de liber. & posth. Gram. *conf. civil.* 17. n. 11. Sed ista concordia videtur parum convenire, quia loquimur de pacto inter duos inito, & sic de promissione acceptata. A prima, quæ communis est, non est recedendum, secunda melius salvari potest, ut procedat nova superveniente causa, ut quia creditor factus sit periturus, vel alias malæ conditionis & famæ, ut per Mascard. *dict. concl.* 934. num. 37. & per Castrac. in d. tract. de societ. off. cap. 44. n. 9.

Limitatur primo opinio præfata et communis, ut procedat in eo, cum quo pactum factum fuit, sed non cum ejus herede, quia ejus assertioni non erit standum, cum fuerit approbata persona defuncti, & non persona heredis, Castracan. d. cap. 44. numero 12. Seraf. d. privil. 31. numero decimo nono. Secundo limitatur, ut procedat, quando declaratio fit et cum juramento, & non procedat, ubi fieret sine juramento, per text. in l. Theopompus. ff. de dot. praleg. Castrac. d. cap. 44. numero 10. Sed ista ejus limitatio, quando fuisset conventum, debere stari dicto creditoris absque juramento, non est vera, quia textus in d. l. Theopompus. ut Baldus ibi declarat, & declarat Butr. in c. veniens. el. 1. de test. & Alex. in *consil.* 54. num. 2. lib. 2. procedit, quando et testator dixit, quod staretur dicto alicujus de eo, quod sibi dixit, tunc enim quia debet deponere non de suo iudicio, sed de veritate super eo, quod audivit à testatore, ideo uti testi defertur sibi juramentum, & non procedit, ubi testator dixisset esse standum dicto alicujus de eo, quod sibi dicenti videbitur, quia cum talis suam voluntatem explicare debeat, non uti testis, sed potius uti arbitrator, ei juramentum, quod arbitratori non defertur, deferri non debet. Tercio limitatur et in tutore, quia ei talem conventionem facere non conceditur, Bart. in d. l. iusjurandum. & ibi Ias. sub n. 6. Castrac. d. cap. 44. n. 11.

M m

Quar-



- 79 Quarto limitatur non procedere, quando t̄ subesset suspitio usurariae pravitatis, per quam contractus redditur invalidus, Seraf. d. *privil.* 31. num. 18. qui citat Dec. in *conf.* 183. & in *conf.* 322. & Cravet. in *conf.* 73. num. 24. qui in libro meo hoc non dicunt, sed limitatio verissima est sine difficultate per ea, quæ dixi supra
- 80 cap. 20. in *fin.* Quinto limitatur, si debitor t̄ doceret de quantitate interesse per veras probationes; tunc enim non attenderetur taxatio facta cum iuramento, quia contra talem taxationem admittitur probatio, Marf. in *rub. ff. de probat. num.*
- 81 137. & Castrac. d. cap. 44. in *fin.* Sexto limitatur, si creditor t̄ in taxando modum legitimum excederet, tunc enim ad Iudicem recurreretur ad hoc, ut taxationem immoderatam moderaret, quia quando à creditore debitori talis facultas conceditur, semper intelligitur concessa, ut eo modo arbitrari teneatur, quemadmodum bonus vir arbitraretur; alias enim talis conventio non valeret, Bart. & ceteri in d. l. final. ff. de *prat. stipul.* Alex. *consil.* 67. nu. 31. lib. 2. & *conf.* 47. num. 4. lib. 1. Ruin. *conf.* 104. n. 8. lib. 4. Nart. *consil.* 450. nu. 12. lib. 2. Mascar. d. *concl.* 934. n. 36. Castrac. d. c. 44. ubi late.

N. 7. Ergo ob moram socius socio tenetur ad interesse tam lucris cessantis quam damni emergentis: etiam ad poenam contractui appositam absque ulla interpellatione l. 12. Cod. de *contrahend. & committenda stipulatione* 8. 38.

N. 47. Addendum foret post illa verba: se paratos habuisse venditores prædiorum vel sensuum vel reddituum annuorum: vel qui *mutuo acciperent*. Et n. 50. post illa verba: in emptione annuorum reddituum, Et *mutui datione*. Sic socius qui in non reddendo moram commisit, aut pecunia mea usus est, tantum restituet, quantum ego vel mercatura, vel emendo census aut annuos redditus, vel *mutui datione*, lucrari potuissem. Quod ultimum omisit hic auctor contra l. 60. ff. *pro socio* 27. 2. ex antiqua canonistarum opinione, qui omnes qualescunque usuras, illicitas aestimabant, de quo vide in Notis cap. 17. Socius ergo præstabit usuras: non quasi usuras ut inquit Pomponius d. l. 60. sed quod socii intersit moram eum non adhibuisse. Ergo usura hic venit diverso nomine: nempe quod socii interest; & sic alio titulo tantundem lucrificiet. Quamquam usuras, quia odiosæ, si quis stipulatus non fuerit, haud facile consequitur, nisi post litem contestatam verè debitor in contumaci mora constituatur. l. 1. Cod. de *usur. & fruct. leg. & fideic.* 7. 47. vide tamen Groenew. ad l. 12. Cod. de *contrahend. & committend. Stipulat.* 8. 38. *Carpsovirum late par.* 2. *constit.* 30. def. 5. & *sequentib. Math: de Afflictis decisi.* 316.



## CAPUT XXV.

*De Casibus fortuitis.*

## SUMMARIUM.

- 1 Casus fortuitus est inopinata rei eventus.
- 2 Imprudentibus, verbum tribus modis exponitur.
- 3 In, dictio composita cum alio verbo, stat augmentativè.
- 4 Socius de casibus fortuitis non tenetur.
- 5 Pactum, quod quis teneatur de casibus fortuitis, licet valeat in ceteris contractibus, non tamen valet in societate, ideo in ea non est quarendum, quando socius eis renunciasset dicatur.
- 6 Casum fortuitum ad sui excusationem allegans primo debet probare casum.
- 7 Secundo debet probare, rei amissionem seu damnum casu evenisse.
- 8 Casus fortuiti probationes sunt posita in Iudicis arbitrio.
- 9 Probatio casus fortuiti in criminalibus debet esse manifestissima.  
In Civilibus sufficit manifesta.
- 10 Casus fortuiti alii sunt faciles, alii sunt difficilis probationis: & qui dicantur faciles, & qui difficilis probationis, & n. 11.
- 12 Probatio manifesta in casibus difficilis probationis dicitur etiam illa, qua fit per conjecturas & presumptiones.
- 13 Iuramentum sufficit aliquando ad probandum casum, quando aliquid petitur officio Iudicis, non jure actionis.
- 14 Ratio est, quia mitius agitur cum non obligato, quam cum obligato.  
Officium Iudicis nullam presupponit obligationem.
- 15 Probatio manifesta in casibus facilis probationis est illa, qua fit per evidentiam loci, seu per testes.
- 16 Testes à Iudice loci examinari possunt, si casus eveniret in longinquis partibus.  
Et citatio partis non est necessaria.
- 17 Intellectus l. scire oportet. §. sufficit. ff. de admin. tut.  
Testes secundum jus gentium examinantur, & probant, non servatis solemnitatibus juris civilis.
- 18 Amissionem rei non probat socius, non confitio, quod prius fuerit penes ipsum, & sufficit ei negatio.  
Et multo magis eam non probat, si non constat, quod fuerit in rerum natura.  
Quia privationi oportet ut precedat habitus.

M m 2

19 QUAM



- 19 Quando suspicio adest rem ad socium pervenisse, satis est ad probandam amissionem, quod eam non habere dicat & juret.  
Iuramentum istud erit purgationis, non probationis.
- 20 Quando adest praesumptio, quae superat suspensionem, rem ad socium pervenisse, non sufficit negatio & iuramentum. & n. 21.
- 22 Heredis assertioni non habere librum rationum defuncti non creditur cum ejus iuramento.
- 23 Idem est dicendum in herede tutoris.
- 24 Lucrum in societate adesse praesumitur.
- 25 Socio asserenti lucrum amisisse, non creditur ejus assertioni.
- 26 Socius asserens amisisse capitale, amissionem probare debet.
- 27 Foenerator si asserat perdidisse librum in mari, & probet, quod navis naufragium passa fuit, erit ei credendum, licet non probet, quod liber erat in navi. & n. 38.
- 28 Foenerator si asserat famulum aufugisse cum libro, & probet famuli fugam, similiter erit ei credendum. & n. 38.
- 29 Casum probari non sufficit ad hoc, ut credatur assertioni jurata super amissione.
- 30 Fallit, si tria concurrant. Primo, quod probetur casus. Secundo, quod probetur, rem, de qua agitur, in loco fuisse, ubi casus evenit. Tertio, quod jurare volens sit persona bona conditionis.
- 31 Res, cum potuerit esse in alio loco, non sequitur, quod probato casu sit probata ejus amissio.
- 32 Res mobilis non praesumitur esse eo in loco, ubi erat prius, ideo ad probandam ejus amissionem, non sufficit probare, quod ante casum esset in loco, ubi casus evenit.  
Communis opinio est in contrarium.
- 33 Res mobilis, quod non praesumatur esse in loco, ubi erat prius, procedit, quando agitur rei vindicatione; secus vero si agatur actione personali.  
Et procedit, quando jam diu in loco fuisset; secus si de recenti.
- 34 De recenti quando dicatur fuisse in loco, statur arbitrio Iudicis.
- 35 Res quod esset in loco, ubi casus evenit, probatur per domesticos & familiares.
- 36 Res quae prius erat in oppido seu Civitate praesumitur, quod ibi fuerit, etiam tempore inundationis & depopulationis.
- 37 Essentia rei in loco tempore casus praesumitur, si ibi conservari solebat.
- 38 Angeli opinio declaratur.
- 39 Mors militis non probatur, licet constet multos milites fuisse mortuos in exercitu, sed debet probari, quod ibi miles esset.
- 40 Qui dicit fuisse derobatum in nemore, in quo fama erat, quod adestent latrones, debet probare, quod visus fuerat intrare equester, & exire pedester.



- 41 Mors animalium ad hoc, ut probetur, oportet docere, quod essent in loco, ubi casus evenit.
- 42 Mors plurium animalium probatur, probato, quod in illo anno communiter contingit, quod de quolibet grege in regione illa mortua est dimidia pars seu tertia.
- 43 Consumptio suppellectilium probatur, probato quod in tanto tempore tot de dictis suppellectilibus potuerint corrumpi.
- 44 Mors animalium qualiter probetur.
- 45 Casus fortuitus intra quæ tempora probari debeat.
- 46 Quod debeat probari intra annum.
- 47 Pacto appposito, quod probetur intra annum, non poterit probari post annum.
- 48 Casum allegans an probare teneatur, quod evenit absque ejus culpa.  
Casus quidam solent evenire sine culpa.
- 49 Casus quidam evenire solent cum culpa.
- 50 Casus, qui evenire solent cum culpa, intelligitur de levissima.  
Ideo quando quis tenetur de levissima, quod evenirent sine culpa, erit probandum.

**Q**ualiter socius teneatur de dolo & culpa vidimus in proxime præcedentibus capitulis; modo juxta præpositum ordinem videndum est de casibus fortuitis. Casus fortuitus est inopinatus & rei eventus, ex diversis causis proveniens ob aliud & aliud inceptis, secundum gl. in §. The-  
sauros. in ver. fortuito casu. Inst. de rer. divis. vel casus fortuitus est ille, quem nullum humanum consilium prævidere potest. l. 2. §. eo tempore. ff. de admin. ver. ad civit. pett. quem textum ad hoc probandum citat Alex. in l. sed & si quis. §. fuit quasitum. ff. si quis caut. vel latius & melius; casus fortuitus est accidens, quod per custodiam, curam vel diligentiam mentis humanæ non potest evitari ab eo, qui patitur, Bald. in l. quæ fortuitis. C. de pign. act. sub num. 1. Rimin. jun. in cons. 398. num. 17. & seq. & cons. 441. n. 47. lib. 4. Polid. Rip. in tract. de noct. temp. c. 27. n. 18. Et in materia & societatis habemus tex. in l. cum duobus. §. damna. ff. pro soc. ubi dicitur, quod socius non cogitur præstare damna fatalia, quæ imprudentibus accidunt, & Glossa ibi interpretatur verbum imprudentibus, tribus modis. Primo imprudentibus, id est, ignorantibus. Secundo, imprudentibus, id est, providere non potentibus. Tertio imprudentibus, id est, valde prudentibus, quia dictio in composita & cum alio verbo stat augmentative, ut est tex. & ibi gl. & Dd. in l. Gallus. §. ille casus. ff. de lib. & post. De casu fortuito & socius non tenetur. d. l. cum duobus. §. damna. & l. si id quod. ff. pro soc. l. contractus. ff. de reg. jur. l. quæ fortuitis. ubi Bald. num. 9. C. de pignor. act. Petr. de Ubald. in d. tract. de duob. fratr. par. 8. num. 14. Socin. cons. 24. num. 39. lib. 1. & est verum indistincte in omnibus contractibus, sive sint bonæ fidei, sive stricti juris, quod quis non teneatur de casu fortuito, nisi aliter fuerit



fuerit conventum. d. l. *contractus*, ubi Igneus n. 77. & ceteri. ff. de reg. jur. Et non expedit, hic quærere, quando quis dicatur ꝛ promississe de casib. fortuitis nolle teneri, ut per Dec. in *conf.* 52. lib. 2. quia ista promissio, quæ redderet capitale & lucrum alterius socii securum, non valet, ut dixi supra c. 18. Et cum socius de casu fortuito non teneatur, si vult eum allegare ad ejus excusationem, duo probare tenetur, sive agat, sive excipiat.

6 Primo tenetur ꝛ probare casum l. *scire oportet*. §. *sufficit*. ff. de excusat. tut. l. 2. §. *si quis cum possit*. ff. si quis cautio. l. si creditor. & ibi Bald. & ceteri. C. de pign. act. l. *publicatis*. C. de testam. l. *testium*. C. de testib. l. *sicut iniquum*. C. de fid. instrum. l. 2. C. de naufr. lib. 11. Dd. in l. si quis ex argentariis. §. *pen.* ff. de eden. Petr. de Ubal. d. part. 8. sub num. 14. Socin. *consilio vigesimo quarto*, numero *quadragesimo*. libro primo. Paris. *conf.* 156. num. 2. & 3. libro quarto. comprobate Malscard. *conclus.* 272.

7 Secundo tenetur probare, rei amissionem ꝛ seu damnum evenisse casu fortuito. Bart. Alex. & ceteri omnes in d. l. si quis ex argentariis. §. *an vero*. ff. de eden. Corn. qui de communi opinione testatur, *consil.* 318. num. 4. lib. 4. Malscard. qui alios citat. *conclus.* 87. num. 1. Seraf. in tract. de privil. jur. privileg. 37. Bursat. *consil.*

8 130. num. 8. lib. 2. Honde. *consil.* 39. num. 62. lib. 2. Quibus probationibus ꝛ casus probari debeat, Iudicis arbitrio terminandum relinquitur. Bart. in l. si quando. in fin. C. unde vi. & in d. l. *scire oportet*. ff. de excus. tut. & in d. l. 2. §. *diximus*. ff. si quis caut. Bald. & Salic. in l. 1. C. de delat. Ang. in l. fin. ff. de furt. Alex. *consil.* 24. num. 6. & 7. & *consil.* 53. num. 3. lib. 2. Malscard. *conclus.* 273. num. 21. Sebast. Med. in tract. de casib. fortuit. part. 1. *quæst.* 14. Polid. Rip. in tract. de noct. temp. cap. 27. num. 29.

9 Et ad hoc, ut à Iudice ꝛ suo arbitrio rectè terminetur, quænam probationes sufficientes dicantur, erit considerandum, an iudicium sit criminale, an vero civile, ut tradit Glos. in d. l. si creditor. in ver. *manifestus*. Cod. de pignor. act. Nam in iudicio criminali erunt necessariae manifestissimæ probationes. l. fin. C. de probat. In iudicio vero civili erunt sufficientes manifestæ probationes. d. l. si creditor. Quæ dicantur manifestissimæ probationes in criminalibus aliis investigandum relinquo.

10 Ad cognoscendum autem ꝛ quænam sint manifestæ probationes in civili iudicio, considerant Doctores, quod casus fortuiti sunt in duplici differentia, nempe quod aliqui sint casus facili probationis, ut incendium, naufragium, hostium incursiones, depopulationes, & inundationes, & illi, qui eveniunt in locis publicis, & illi, quorum vestigia remanere solent; & quod aliqui sint difficilis probationis, ut furtum, & derobatio facta in nemore, & illi omnes, qui eveniunt de nocte seu in locis remotis, ubi testes actu & habitu haberi non possunt. Cynus in d. l. si creditor. in fin. & ibi Ang. & Castren. C. de pignor. act.



ad. Petr. de Ubald. d. part. 8. sub num. 14. Polid. Rip. d. cap. 56. Menoch. in tract. de arbit. jud. casu 116. ubi affert plura & exempla eorum, quæ dicantur difficilis 11 probationis, & sub num. 1. post alios, quos citat, hoc à Iudicis arbitrio pendere dicit. In casibus, qui sunt difficilis & probationis, dicunt, quod manifesta pro- 12 batio erit etiam illa, quæ fit per conjecturas & præsumptiones. Bartol. & alii omnes in d. l. si quis ex argentariis. §. penult. in d. l. si creditor. Petr. de Ubald. d. part. 8. sub numero 14. Alexan. consil. 53. lib. 2. Grat. consil. 94. lib. 2. & in subsequentibus consiliis usque ad consil. 101. quæ in eadem causa à Rimin. & Ias. & quibusdam ali- is facta fuerunt. Rimin. consil. 164. lib. 1. Mascard. conclus. 88. num. 14. & conclus. 273. num. 5. & 15. & concl. 830. Polid. Rip. d. c. 56. Menoch. de præsumpt. lib. 6. præf. 61. num. 20.

Et quando aliquid petitur & officio Iudicis, non tamen jure actionis, reo ad pro- 13 bandum casum dicunt, inspecta tamen ejus personæ qualitate, sufficere jura- mentum. Specul. in tit. de appellat. §. nunc breviter. vers. quod ergo. Bartol. in d. l. scire oportet. §. sufficit. ff. de adm. tut. & in d. l. si quis ex argentariis. §. fin. Salic. in d. l. fin. num. 6. Cod. de fid. instr. Cuman. in d. l. 2. §. quod diximus. ff. si quis caut. Mascard. d. conclus. 276. num. 16. Hond. consil. 19. num. 20. Menoch. in tract. de præf. lib. 6. præsumpt. 61. num. 19. Et rationem & diversitatis, quare mitius agatur cum eo, 14 qui convenitur officio Iudicis, quam cum eo, qui convenitur jure actionis, esse dicit Cynus. in d. l. fin. Cod. de fid. instr. vers. secundo oppono, quia officium Iudicis nul- lam præsupponit obligationem, & mitius agitur cum non obligato, quam cum obligato, & hanc rationem refert etiam & comprobat Seraf. d. privil. 37. nume- ro 8.

In casibus vero facilis probationis & eam manifestam probationem esse 15 dicunt, quæ fit per rei inspectionem, seu per testes. Bartol. & cæteri om- nes in d. l. si quis ex argentariis. §. pen. & in d. l. si creditor. Petr. de Ubald. d. part. 8. sub num. 14. Grat. d. consil. 94. sub num. 326. lib. 2. Natt. consil. 79. sub num. 2. lib. 1. Mascard. conclus. 273. num. 2. & 3. Et si casus contingeret & in longinquis 16 partibus, dicunt, quod testes ad eum probandum poterunt examinari à Iu- dice illius loci, ubi casus evenit absque partis citatione, & quod sic exami- nati plenam faciant fidem coram Iudice ordinario. Bartol. in l. 2. Cod. de naufr. lib. 11. num. 2. & 4. ubi dicit, quod ista est mirabilis practica, & quod est admirabile, quod in tali examinatione testium & partis citatio non sit necessa- 17 ria, & dicit, quod sic potest intelligi textus in d. l. scire oportet. §. sufficit. ff. de adm. tut. nempe dum ibi dicit sufficere casum probare naturali iustitia, quod sit intel- ligendus secundum jus gentium cujus dispositione inspecta, in ore duorum vel trium stat omne verbum, non attenda solemnitate juris civilis, & cum Bart. te- nent ibi Alex. in addit. Io. de Plat. & Iac. Rebuf. & Capel. Tholof. decis. 447. & ibi



& ibi Addit. Corset. *ing.* 18. *in ver. testes.* Marf. *ing.* 24. Strach. *in tract. de assecu-*  
*rat. gl.* 28. num. 2. Gabr. *in suis com. concl. tit. de cita. concl.* 1. n. 352. Mascard. *concl.*  
 273. n. 9.

- Circa rei amissionem, quæ, ut dixi, probari debet probato casu, hac distin-  
 ctione principaliter uti debemus. Aut agitur de re, de qua non constat, an un-  
 quam fuerit penes socium. Aut agitur de re, de qua quod fuerit penes socium,  
 adest suspicio, vel adest præsumptio, Aut agitur de re, quæ penes ipsum fuisse  
 18 constat. Primo casu, quando agitur de rei amissione, de qua non constat,  
 quod unquam fuerit penes socium, alia probatione super ejus amissione opus non  
 erit, & satis erit, quod neget eam non habere. Et licet Bart. *in d. l. si quis ex ar-*  
*gentariis, §. penul.* dicat, reum debere allegare & suo juramento probare rem ami-  
 sisse, tamen melius dicit Menoch. *in tract. de præf. lib. 6. præf. 61.* sufficere reo asse-  
 rere rem non habere, cum ab actore contrarium non probetur, cui reo negante  
 necessitas probandi incumbit. *l. cum de lege. ff. de probat.* & multo magis de pro-  
 banda rei amissione non esset agendum, si non constaret, quod res fuerit in re-  
 rum natura, quia de privatione quæri non potest, nisi prius constet de habitu.  
 Cravet. *conf.* 157. num. 16. *in fin. lib. 1.* Surd. *conf.* 109. num. 10. lib. 1. Et ista li-  
 cet parum pertineant ad rem nostram, dum agimus de amissione casu facta,  
 quæ allegatur ad excusationem, nihilominus ea prætermittere nolui, quia utilia  
 sunt, & conferunt ad ordinis observantiam, qua uti debemus in pertinentibus ad  
 præsentem materiam amissionis obvenientis fortuito casu. Secundo casu, quando  
 19 suspicio & adest rem pervenisse ad socium, qui se excusare vult, neque etiam hoc  
 pertinet ad tractatum amissionis, quæ provenit à casu, & satis est, quod neget  
 socius eum habere, & juret, & ejus assertioni sic juratæ erit standum absque alia  
 probatione, & erit istud juramentum purgationis ad diluendam suspensionem, &  
 non erit juramentum probationis, sed purgationis. Bald. *in l. Prator. §. sed si ser-*  
*vus. ff. de eden.* Salic. *in l. ult. in 4. opp. C. de fid. instr.* Corn. *conf.* 317. sub n. 4.  
 lib. 4. Mascard. *concl.* 87. n. 5. & 6. Menoch. *d. præf. 61. n. 7.* Quando vero rem  
 20 & pervenisse ad socium præsumptio adest, quæ superat suspensionem, ut per Me-  
 noch. *d. tract. de præf. lib. 1. q. 7.* tunc tenetur probare ejus amissionem, & ejus  
 21 assertioni etiam cum juramento non est standum, quia juramentum & non est ejus  
 virtutis, ut possit diluere præsumptionem juris urgentem contra jurantem, Me-  
 noch. *d. tract. lib. 1. q. 77. & d. præf. 61. num. 13. & in conf. 617. nu. 12. lib. 7.* Et  
 22 probatur opinio & ista auct. *glos. in clem. 1. §. ceterum. de usur. in ver. compellendos.*  
 ubi dicit, quod in casu, in quo defunctus tenebatur exhibere librum rationis, ita  
 eum exhibere tenetur ejus heres, & ejus assertioni cum juramento non creditur,  
 si dicat librum illum ad se non pervenisse, & *glos. ibidem sequuntur Paul. Eleaz.*  
 & Imol. *num. 21.* & idem videtur sentire Bald. *in l. Prator ait, in 2. lect. col. ult.*  
 vers.



vers. in glossa. ff. de eden. & Abb. in conf. 42. col. 1. lib. 2. licet teneat contrarium in casu suo, quia defunctus non tenebatur edere, & ita his citatis tenet Menoch. d. pref. 61. num. 10. ubi ab opinione Aret. in conf. 120. recedit, & ab opinione Bertran. Alciat. & Rip. qui secuti sunt opinionem Aret. affirmantis heredis assertioni cum juramento credendum, si dicat rem, quæ erat penes heredem ad se & non pervenisse, vel eam non habere, & Menoch. responder eorum fundamentis, & dicit consuluiffe in consil. 620. lib. 7. juramento heredis tutoris non credi, asserentis ad se non pervenisse librum rationum sui patris, cum certum esset, patrem ipsum librum habuisse. Et quia lucrum in societate & adesse præsumitur Bero. conf. 191. n. 48. lib. 1. Rot. Genuen. decis. 173. num. 11. ideo si locus alleget lucrum & casu amississe, quod casum & amissionem probare teneatur, & ejus assertioni non sit credendum, tradit Socin. conf. 24. num. 40. & 41. lib. 1. & post eum Mascari. concl. 272. num. 12. Et ista, quæ dicta sunt de juris præsumptione, quod procedant multo magis in præsumptione juris & de jure, dicendum est, ut per Menoch. d. pref. 61. num. 17. & 18. & in d. q. 77. in princ. Tertio & ultimo, quando constat & rem fuisse penes socium, & allegat eam casu amississe, & probat casum, si supra dictum fuit non esse standum ejus assertioni cum juramento, quando præsumptive solummodo ad eum pervenisse constat, multo magis, quod ejus assertioni jurata fieri non debeat, si vere constat ad eum pervenisse, dicendum est. Et ita loquendo de capitali societatis, quod socio asserenti illud casu amississe non sit credendum, & amissionem probare teneatur, tradit Socin. d. conf. 24. num. 40. lib. 1. & Mascari. d. concl. 272. nu. 12. In contrarium adducitur & auctoritas Ang. in d. l. si quis ex argentariis. §. Prator ait. col. 2. ff. de eden. ubi dicit, quod si scenerator & asserat perdidisse librum in mari, & probat, quod navis naufragium passa fuit; erit ei credendum, licet non probet, quod liber erat in navi. Et dicit, quod si asserat scenerator famulum aufugisse cum libro, & probet famuli fugam, similiter erit ei credendum. Hanc Ang. auctoritatem referendo ejus præcisa verba citat Menoch. d. pref. 61. n. 25. ubi dicit etiam, quod eam secutus est Rimin. sen. inter conf. Grat. conf. 95. n. 28. & 29. lib. 2.

Prima opinio tenenda & est, non sufficere probare casum, ad hoc, ut assertioni jurata credatur super amissione, quia etiam si crederetur solæ assertioni cum juramento fraudibus via aperiretur. Corn. conf. 318. nu. 5. lib. 4. Mascari. qui alios citat. d. concl. 87. sub num. 1. Et ad hoc, ut assertioni & cum juramento super amissione credatur, tria dicit esse necessaria. Seraf. d. tract. de privil. jur. privil. 37. Primo necessarium esse dicit, quod probetur casus. Secundo quod probeatur, rem, de qua agitur, fuisse in loco, ubi casus evenit. Tertio quod jurare volens sit persona bonæ conditionis & qualitatis, & si ista tria necessaria sunt, utique quod probato casu super rei amissione standum sit assertioni jurata, prout Angel. dicit, affir-

N n

mari



- 31 mari non potest. Et vere necessarium esse docere, quod res fuerit in loco, ubi casus evenit, dicendum est, quia cum res potuerit esse in alio loco, non sequitur, quod casu probato, rei amissio probata dicatur. *Rimin. sen. consil. 165. num. 5. lib. 1. Cravet. consil. 286. circa fin. vers. Quarto dubitatur. lib. 2. Mascard. d. conclus. 87. num. 9. Hond. qui alios citat ad societatem consil. 90. num. 16. lib. 2.*
- 32 2. Et etiam si reus probasset res casum, & probasset, quod res prius fuisset in loco, ubi casus evenit, non videtur, quod sit credendum ejus assertioni cum juramento super amissione, per ea quæ tradit *Spec. in tit. de act. & pet. §. 1. vers. quid ergo. qui post Ubert. de Bob. dicit non præsumi, quod is, qui rem habuit uno tempore aliquo in loco, eam adhuc ibi habeat, cum res mobiles facile asportentur & mutantur, & cum Specul. tenent Castren. in l. si minorem. C. de in integr. rest. mino. Franc. Balb. in repet. l. Celsus. num. 25. ff. de usucap. Alciat. consil. 687. in fin.* Sed ego huic opinioni res Specul. & sequacium non assentior. Primo, quia magis communis est in contrarium, ut per *Menoch. d. consil. 353. num. 20. lib. 4.* Secundo, quia si vera est, declaratur procedere solummodo, quando agitur rei vendicatione; secus vero, si agatur actione personali *Grat. consil. 94. num. 27. lib. 2. ex sententia Ias. in d. l. si quis ex argentariis. §. Prætor ait. num. 12.* Tertio, quia similiter, si vera est, declaratur procedere, quando jam diu quis rem mobilem in loco habuisset, secus si de recenti. *Nicol. Arelat. in addit. ad Alciat. in tract. de præf. reg. 2. præf. 21. lit. D. qui ait, hanc declarationem colligi posse ex traditis ab Euer. in cent. in loco. de tempore ad tempus. & has declarationes ponit etiam*
- 34 *Menoch. d. consil. 353. n. 20. lib. 4. & dico, verissimam esse res opinionem, quod probato casu erit etiam probatum, rem fuisse in loco casus, si ibidem erat de recenti ante casum, & quando dicatur de recenti, quia certa regula dari non potest, Iudicis arbitrio terminandum relinquo, per ea quæ tradit Menoch. in tract. de arb.*
- 35 *Iud. casu 9. in fin. Et ubi etiam testibus, quod tempore res casus res erat in loco, ubi casus evenit, probaretur, dico, quod idonei erunt testes domestici & familiares. Rimin. sen. consil. 164. num. 27. & consil. 165. in fin. lib. 1. Menoch. d. consil. 353. sub*
- 36 *num. 21. lib. 4. Si etiam casus depopulationis res seu inundationis evenit in aliqua civitate seu oppido, satis erit ad probandum rem ibidem fuisse, si constat, quod erat prius in illa civitate seu oppido. Sicut enim essentia in loco particulari, ubi casus evenit, inducit hanc probationem, ita etiam casu inducere debet essentia in civitate seu oppido, quando casus tetigit totum oppidum & totam civitatem. Afflict. decis. 13. num. 10. Surd. consil. 109. num. 10. lib. 1. & consil. 245. num. 30. lib. 2.*
- 37 Et multo magis essentia in loco res ante casum probat, quod ibi res esset tempore casus, quando ibi conservari solebat, vel quando allegans amissionem erat obligatus conservare eam in dicto loco. *Grat. consil. 94. n. 28. lib. 2. Petr. Ant. Piperot. inter consil. ejusdem Grat. consil. 97. n. 8. d. lib. 2. Menoch. d. consil. 353. lib. 4. Hond.*
- consil.*



conf. 90. n. 18. lib. 2. ubi respondet ad quædam motiva à patre meo excitata, dum erat Prætor Eugubii.

Et prædictis non obstat Ang. auctoritas & supra relata, quia aut male loquitur, 38  
aut intelligi debet, præsupponere constare aliquo modo librum fuisse in loco,  
ubi casus evenit, ut eum debere intelligi dicit Surd. in d. consil. 109. num. 11. lib. 1.  
ubi dicit, quod ita eum intelligit Crot. in consil. 122. num. 34. & quod ita tenet  
Bart. in l. quoties. num. 6. C. de naufr. Et hoc comprobari & subjungit, quia ad 39  
probandum mortem alicujus militis non sufficit probare, quod in exercitu  
multi fuerunt mortui, nisi etiam constet militem præfatum in exercitu fuisse.  
l. fin. §. si quis in bello. ubi Bart. Bald. & Ang. ff. de his qui not. infam. Marant. in l. is  
potest. num. 145. ff. de acquir. hered. Natt. consil. 241. num. 1. lib. 1. Ioseph. Lud.  
decis. Perus. 30. part. 1. Et ita dicitur de eo, qui allegat & fuisse derobatum 40  
in nemore, ubi fama erat, quod adessent latrones; oportet enim, quod fuerit  
vilus intrare in nemus equester, & quod fuerit vilus postea exire pedester.  
Cynus in l. si creditor. in fin. Cod. de pignor. act. Petr. de Ubald. d. tract. de duob.  
fratr. part. 8. sub num. 14. Et ad probandum etiam & mortem animalium oportet 41  
tet docere, quod essent in loco, ubi casus mortis evenit, ut præsupponit  
Bald. in l. cum ita. §. species. ff. de leg. 2. & ita in practica probandi mortem ani-  
malium, quam mirabilem appellat Alexand. in dict. l. si quis ex argentariis.  
numero undecimo. præsupponit Bartol. in l. quod ad pœnas. Cod. de murileg. cum  
quo tenet ibi Luc. de Penn. & Ioan. de Plat. & Alexan. in addit. & Dec. in  
l. si pascenda. in fin. Cod. de pact. Quærit ibi Bartol. qualiter & ab eo, qui 42  
animalibus præest, earum mors sit probanda? Et dicit, quod mors unius  
animalis vel duorum erit in specie probanda; mors vero plurium animalium  
probabitur, probato quod illo anno communiter contigit, quod de quo-  
libet grege in regione illa mortua est dimidia pars, seu tertia, seu alia pars,  
& dicit, quod durum esset, si cujuslibet animalis perditio & mors esset 43  
probanda. Et tradit de tutore etiam & quolibet alio administratore,  
qui tenentur reddere rationem de supellestilibus, & aliis rebus mobili-  
bus, quæ usu consumuntur, quod eis sufficiat probare, quod in tanto tem-  
pore tot de dictis rebus potuerunt corrumpi, & cum eo tenet ibi Angel.  
Eandem practicam probandi & animalium mortem ponit idem Bart. in tract. de 44  
testim. vers. cura carnum. ubi refert, quod cura carnum, ut de eis haberetur in  
abundantia, fuerat commissæ quibusdam Perusinis, qui ex Apulia multa  
animalia conduxerunt, & ea retinuerunt per annum, & de eis fecerunt oc-  
cidi, prout necessitas quotidiana exposulabat, & quia pastores referebant,  
quamplura, ex dictis animalibus in itineribus & pascuis perempta & deper-  
dita fuisse, & sic in libro rationis eorum, quibus dicta cura commissæ fuerat,



scriptum reperiebatur, & quia alii, qui à præfatis rationes exigebant, contentis in dictis libris credere recusabant, dicit Bart. se dixisse, quod si communiter sic alias contingit, ut ex tanto numero tot animalia alii perdiderint, & hoc fuerit probatum, quod etiam eis hoc evenisse verifimiliter erat credendum, & subjungit, adeo æquum id visum fuisse, ut lege lata ab ipsa civitate ita fuerit determinatum.

- 45 Ad prædicta dubitari & contingit, intra quæ tempora casus debeat allegari & probari? Hanc questionem ponit Bart. in l. 2. C. de naufr. lib. 11. nu. 5. ubi dicit, notandum esse argumentum mirabile ex illa lege pro illis, qui suam pecuniam dant mercatoribus ad partem lucris & damni, quod si dicant mercatores sustinuisse damnum furti, rapinæ, incendii, & similium, debeant de tali casu facere fidem intra annum, alias non debeant audiri, quia in d.l. dicitur, intra anni spatium casum probari debere. Et hoc comprobatur, quod intra annum ista probatio fieri debeat, quia mercatores hujusmodi quolibet anno rationem reddere tenentur. l. neminem. C. de suscept. & anhelat. Subjungit tamen hoc non firmare, quia dicta allegatio fit à mercatore ad defensionem, & excipiendo, & exceptiones & defensiones regulariter sunt perpetuæ. l. pure. in fin. ff. de except. doli. l. licet. C. de except. Et ideo dicit, quod in partibus suis apponitur pactum, quod mercator teneatur probare casum intra certum tempus, & respondet legi præfatæ, quod loquitur specialiter in Fisco, & cum Bart. transeunt ibi Ang. Io. de Plat. Iac. Rebus. & Alex. in addit. Bald. vero in d. l. 2. quam & legit cum l. 1. affirmat, talem probationem fieri debere intra annum, & dicit, quod illa lex in hoc est mirabilis & singularis, & ita tenet etiam Capel. Tholos. decis. 447. in princ. & opinio ista mihi videtur verior, & sequenda in casu dictæ legis, quando probatio debet fieri absque partis citatione, quia ibi non proprie agitur de exceptione proponenda proposita actione, sed agitur de probatione proponenda in redditione rationis, quam sibi parare tenetur etiam non requisitus, prout tenetur scribere & præparare sibi librum rationum. Sed dum dixi, in contractu & solere apponi tempus, intra quod mercator teneatur docere de casu, dubitatur, utrum post tempus conventum mercator de casu docere possit? Et Bald. in cons. 61. in 2. dubio. lib. 2. tenet affirmativam opinionem, sed ejus opinio non est sequenda, quia, ut dixi, Dd. in d. l. 2. in hoc concordant, per pactum fieri, quod mercator intra certum tempus casum probare teneatur, Et hanc opinionem, casum post tempus conventum probari non posse, maxime si pœna fuerit apposta, vel juramentum, tenet Alex. in cons. 158. lib. 2. & de purgatione moræ, stante pœna & juramento, late tractat Seraf. in tract. 48 de privil. jur. privil. 48. vide infra cap. 38. num. 70. Ultimo loco in hac casuum & fortuitorum probatione etiam dubitari solet, utrum qui allegat casum teneatur probare casum evenisse absque ejus culpa? Pro hac dubitatione removenda talis distin-



distinctio adhibetur. Aut agitur de casibus, qui regulariter sine culpa evenire solent, ut vis hostium, impetus aquarum, mors naturalis, & similes. Aut agitur de casibus, qui cum culpa conjuncti esse solent, ut furtum, incendium, mors non naturalis animalium, & fuga servorum, & aliorum, qui custodiri debuerant. Quando agitur de casibus, qui à culpa separati esse solent, tunc de casu docere sufficit, & quod sine culpa evenerit, non est probandum, quia sine culpa evenisse praesumitur. Quando vero agitur de casibus, qui cum culpa conjuncti sunt, tunc casum probare non sufficit, sed etiam probari debet sine culpa evenisse, ita Bulgari & aliorum contrarias opiniones concordando distinguit Bald. in l. si creditor. C. pignor. act. & hanc distinctionem ponit etiam Bart. in l. si quis ex argentariis. §. pen. ff. de eden. cum quo ceteri omnes pertranseunt, ut dicit ibi Ias. nu. 29. eam etiam approbat Alex. loquendo de morte animalium consil. 158. num. 3. lib. 2. Mascard. concl. 272. num. 8. & Menoch. in tract. de praes. lib. 6. praes. 61. num. 30. Sed quia ista culpa praesumpta in his casibus est levissima, tunc solummodo à socio, quod casus sine ejus culpa evenerit, probandum erit, quando de culpa levissima etiam tenebitur, quod quando sit, dixi supra, c. 21. n. 2.

N. 5. dixi ad cap. 17. n. 20.

## CAPUT XXVI.

*De expensis & damnis obvenientibus absque dolo & culpa socii.*

## SUMMARI A.

- 1 *Expense omnes, dummodo non proveniant à delicto & à dolo in societate omnium bonorum, de communi fieri debent.*
- 2 *Lucra omnia undecunque & qualitercunque quaesita communicantur in societate omnium bonorum, & n. 28.*
- 3 *Deperdita in ludo an de communi solvi debeant.*
- 4 *Debita contracta occasione magistratus communia sunt.*
- 5 *Infirmittatis expensa de communi fieri debent.*
- 6 *Excepta infirmitate morbi gallici.*
- 7 *Captus ab hostibus communi impensa recuperari debet.*
- 8 *Fili & familia de communi ali debent.*
- 9 *Fili nati ex damnato coitu de communi ali non debent.*
- 10 *Erogata à socio in honorem filiorum, de communi percipi debent.*

N n 3

II Ex.



- 11 *Expensa in nuptiis filii & filia de communi fieri debent.*
- 12 *Nisi expensa sint excessiva.*
- 13 *Libri pro studio de communi emi debent, & erunt communes.*
- 14 *Expensa de communi fieri debent, si filius socii efficiatur abbas & monachus.*  
*Non sic, si socius efficeretur abbas & monachus.*
- 15 *Expensa pro voto, & elemosynis, de communi fieri debent, & n. 16.*
- 17 *Dammum obveniens injuria Iudicis commune est.*
- 18 *Debita omnia inter socios sunt communia.*
- 19 *Expensa pro funere unius ex sociis de communi fieri debent.*
- 20 *Contrarium est verius.*
- 21 *Dos filia unius ex sociis de communi solvi debet.*
- 22 *Contraria est opinio, quod de communi solvi non debeat.*
- 23 *Concordantur opiniones, quod sit extrahenda de communi societate durante, & ea finita sit computanda in parte solventis, sed ista concordia reprobatur.*
- 24 *Utramque opinionem à Iudice amplecti posse, cum questio sit dubia.*
- 25 *Sed hoc reprobatur, quia Iudex facto diligenti studio eam sequi debet, quæ sibi magis vera videtur.*  
*Prima opinio affirmativa tanquam magis communis, & melioribus fulcita rationibus, approbatur.*
- 26 *Filia unius socii, quemadmodum fieri potest pacto expresso, quod dotetur de communi, ita & tacito.*
- 27 *Societas tacita & expressa non differunt, & n. 36.*
- 28 *Dotes ponuntur in communi, non simpliciter, sed cum obligatione restituendi.*  
*Æqualitas in societate omnium bonorum non consideratur in singulis rebus, sed in universali.*
- 29 *Societas omnium bonorum justificatur ab incertitudine, & non attenditur, an quis plus ponat, & an plus lucretur.*
- 30 *Intellectus l. si socius ff. pro soc.*
- 31 *Dd. tenentes, dotem filia solvendam de proprio, declarantur non loqui in societate omnium bonorum.*  
*Et qui testantur hanc opinionem esse magis communem, male loquuntur.*
- 32 *Socius plus parte sua alienare non potest.*  
*Procedit, quando culpa & dolo alienaret.*  
*Non procedit in societate omnium bonorum, in qua, ea durante, quanta sit cuiusque pars, ignoratur.*
- 33 *Frater si in alenda majori familia plus expendat, alter repetere potest.*  
*Non procedit in societate omnium bonorum.*
- 34 *Dotandi onus coheret personæ patris, & quæ coherent personæ, ad alium non transeunt.*  

*Fallit*



Fallit viute contractus societatis.

35 Expensæ, quæ respiciunt societatem, societati imputantur.

Fallit in societate universali.

37 Expensæ proveniunt à voluntate unius ex sociis de communi fieri non debet.

Dotis debitum est necessarium, non voluntarium.

Dotis debitum provenit à natura, non à voluntate.

38 Aequalitas servanda inter socios, qualiter procedat in societate universali.

39 Socius dolose recedere à societate non potest, ne dotet filias alterius socii, n. 43. ubi declaratur.

Si socii dividant societatem prius, quam filia unius nuptui tradatur, interponenda erit cautio, quod alter dabit partem suam dotis, adveniente tempore nuptus, nisi eam tradat in divisione.

40 Intellectus l. si socius pro filia. ff. pro soc. & n. 41.

42 Dos promissa durante societate, ea dissoluta de communi extrahi debet.

44 Dos de communi etiam dissoluta societate esset solvenda, quando ea durante vigore statuti femina fuit exclusæ, favore masculorum.

45 Dos de communi solvenda intelligitur de moderata, non de immoderata.

46 Dos quod sit solvenda de proprio non procedit, si sit soluta sciente & patiente altero socio.

47 Et hoc procedit, quoad dotatas, & non quoad dotandas.

48 Sed hoc reprobatur.

**I**nvestigatio ista de damnis & expensis, quæ in societate contingere possunt, in duas partes dividi debet. In prima erit agendum de sociis omnium bonorum: in secunda de sociis aliarum societatum. In societate omnium & bonorum verissima est conclusio, expensas omnes, & damna, communiter ad socios pertinere, dummodo non proveniant à delicto & à dolo, & culpa socii, l. si fratres. §. socium: & l. adeo. §. quod in alia. ff. pro soc. Petr. de Ubald. in tract. de duob. frat. part. 6. num. 1. & part. 8. sub num. 11. vers. secundo casu. Socin. consil. 291. num. 1. lib. 2. Rolan. late. consil. 91. lib. 1. Thob. consil. 64. Menoch. consil. 860. lib. 9. Joseph. Lud. in suis conclus. com. concl. 53. vers. econtra infertur. n. 89. ubi dicit, quod pactum in contrarium non valeret, secundum communem opinionem, de qua per Craver. cons. 245. num. 5. lib. 1. & verum dicit, licet Craver. loquatur de societate particulari, quia in ista & societate omnia lu-  
cra undecunque & qualitercunque quæsitæ communicari debent l. 1. & l. 3. & l. qui societatem universorum. ff. pro soc. Et ideo pacto fieri non potest, ejus natura salva, quod etiam expensæ & damna non sint communia. §. 1. Instit. de societ. l. si non fuerint. & l. Mutius. in princ. ff. pro soc. Bene dum in d. l. adeo. §. quod in alia. dicitur, quod



3 quod deperdita & in ludo pertinent ad socium, non ita stricte ejus dispositionem intelligerem, ut non sit socio aliquando ludere cum pecuniis communibus permillum, sed si ludus esset toleratus, & si eo utatur socius pro recreatione, cum gravibus seriisque rebus satisfecisset, ut per Cicer. in lib. 1. offic. & ut aliis morem gereret, præcipue majoribus, ut persæpe fieri solet inserviando tempori & scenæ, & summa esset tolerabilis, dicerem de communi, & non de proprio talem summam deperditam esse extrahendam, & faciunt ea, quæ in suo tract. de ludo scacchorum. q. 11. tradit Dominus Thomas Actius IC. & Doctor eruditissimus, qui certe inter primarios nostræ ætatis Doctores connumerari debet, & modo ego in ejus patria degens, dum hæc scribo, maxime gaudeo, quod duo ejus filii V. I. Doctores, unus annorum viginti, & alter decem & octo, sint mihi amicitia conjuncti, quia certe in literis Latinis & Græcis, in legali, & omnium scientiarum, ac etiam artium liberalium studio, adeo ingenio pollent, ut maxima cum omnium admiratione ceteros omnes nostræ ætatis juvenes superent & antecedant.

Ex hac conclusione à Doctoribus multa referuntur, quæ quotidie in practica & evenire solent. Et primo inferitur, quod debita contracta cum communitate ab uno ex sociis occasione magistratus de communi solvi debent. l. ex parte. §. filius. ff. famil. ercis. Rolan. d. conf. 91. num. 31. lib. 1. Ioseph. Lud. d. concl. 53. vers. inferitur secundo. num. 90. Secundo inferitur, quod si unus ex & sociis infirmatur, de communi expensæ fieri debent. Petr. de Ubald. post Bald. fratrem suum in d. tract. de duob. fratr. part. 6. num. 12. Ioseph. Lud. d. concl. 53. n. 99. vers. inferitur decimo. Rimin. jun. conf. 366. n. 7. lib. 4. D. Thomas Actius in suo eleganti & docto tractatu. de infirmitate. part. 2. in ver. socius. Sed si ageretur de morbo & gallico in hoc rigore agendo, dicerem expensas pro eo curando de communi percipi non debere, si provenit à mala conversatione habita cum meretricibus, per tex. in d. l. adeo. §. quod in alia. ff. pro soc. quia dicitur provenire à dolo & à culpa socii dando operam rei illicitæ & inhonestæ contra Dei præceptum: Non mæchaberis. Tercio inferitur, quod si unus & ex sociis captus fuerit à pyratibus, à bannitis, & ab hostibus ceteris, quod expensæ omnes pro eo redimendo, & recuperando de communi fieri debent, dummodo ejus culpa non fuerit captus. Bald. conf. 172. lib. 5. Alex. conf. 99. in fi. & conf. 133. in fin. lib. 2. Menoch. conf. 860. n. 190. lib. 9. Ioseph. Lud. d. concl. 53. vers. & ideo. n. 107. ubi dicit, quod male loquitur Roman. qui contrarium tenet conf. 172. n. 1. Quarto inferitur, quod de communi & erunt alendi uxor & filii unius socii, licet alter filios & uxorem non habeat. Petr. de Ubald. d. tract. part. 6. n. 19. ubi dicit, ita tenere Bald. in quadam apostilla manu sua scripta. in l. cum duob. §. si fratres. ff. pro soc. Ruin. conf. 104. vers. 4. lib. 1. Socin. conf. 4. col. pen. lib. 4. Rolan. conf. 91. num. 42. lib. 1. Thob. conf. 5. Ioseph. Lud. d. concl. 53. vers. inferitur quinto. n.

93. Et



39. Et quamvis etiam filii nati t ex damnato coitu à patre sint alendi, ut per Ro- 9  
land. *conf.* 54. *lib.* 2. nihilominus de communi à socio ali non debent, per tex. in d.  
l. & adeo. §. quod in alia. ff. pro soc. & per ea, quæ tradit Rim. jun. *conf.* 366. n. 18. &  
seq. *lib.* 4. Quinto infertur, quod t erogata à socio in honorem sui filii de com- 10  
muni percipi debent. l. si societatem universorum. ff. pro soc. l. ex parte. §. filius. ff. fa-  
mil. *ercis.* Petr. de Ubal. d. part. 6. num. 8. Sexto infertur, quod expensæ, quæ t 11  
fiunt in nuptiis tam filii, quam filiæ, & pro jocalibus, de communi fieri debent.  
Petr. de Ubal. d. part. 6. n. 8. Corn. *conf.* 285. sub n. 4. *lib.* 1. Bero. *conf.* 190. n. 5. *lib.*  
1. Ioseph. Lud. d. *concl.* 53. d. vers. infertur septimo nu. 95. sed hancillationem ve-  
ram t intelligas, nisi expensæ sint excessivæ. Rimin. jun. *conf.* 366. *lib.* 4. Septimo 12  
infertur, quod libri causa t studii de communi emi debent, sed intellige, quod 13  
non sint proprii ementis, sed communes, Petr. de Ubal. d. part. 6. n. 20. ubi ait,  
ita tenere Bald. in quadam apostilla ejus manu scripta, Socin. *conf.* 4. n. 34. & 35.  
li. 4. Horat. Lut. in tract. de privil. scholar. privil. 27. Ioseph. Lud. d. *concl.* 53. vers. in-  
fertur sexto. num. 94. Octavo infertur, quod si filius t unius fratris socii efficiatur 14  
abbas & monachus, expensæ de communi fieri debent. Petr. de Ubal. d. part. 6.  
num. 9. Ioseph. Lud. d. *conclus.* 53. vers. infertur decimo. n. 98. Sed non sic est, siiple  
socius fieret abbas & monachus; tunc enim imputarentur in ejus partem, quia cum  
eo societas esse non potest, secundum Bald. in d. l. si societatem universorum ff. pro soc.  
Petr. de Ubal. d. part. 6. num. 9. Nono infertur, quod expensæ, quæ t fiunt in 15  
explendo voto, & in elemosynis, de communi fieri debent, quia si fiunt de com-  
muni, ubi agitur de honore hujus mundi, multo magis de communi fieri debent,  
ubi agitur de salute animæ, quæ omnibus rebus est præferenda, quia nihil prodest  
homini, si universum mundum lucretur, animæ vero suæ detrimentum faciat, &  
ita teneo, quicquid distinguendo dicat Petr. de Ubal. d. part. 6. n. 6. & 7. Nam  
dum considerat, quod t istæ expensæ non concernant utilitatem societatis, & 16  
ideo societati imputari non debeant, decipitur, quia si concernunt animæ utilita-  
tem, concernunt societatem, & quia unus socius potest de communi etiam ex-  
pendere extra societatis utilitatem, quia sic est de natura hujus societatis omni-  
um bonorum, dummodo expendat sine dolo & culpa, Roland. d. *conf.* 91. num.  
49. *lib.* 1. Decimo infertur, quod si unus t ex sociis iudicis injuria damnatus sit, 17  
commune inter omnes damnum erit. l. si fratres. in fin. ff. pro soc. & est generale,  
quod, ut dixi supra, omnia damna dolo & culpa cessante obvenientia communia  
sunt, Corn. *conf.* 285. sub n. 4. *lib.* 1. Alex. *conf.* 154. n. 3. *lib.* 2. & *conf.* 70. sub n. 2. *lib.*  
5. Rol. d. *conf.* 91. nam. 36. Ioseph. Lud. d. *concl.* 53. vers. infertur quarto. n. 92. &  
vers. infertur duodecimo, & vers. infertur decimoseptimo, & vers. seq. Undecimo infer-  
tur, quod debita t omnia ab uno ex sociis contracta inter omnes socios communia 18  
sunt, culpa & dolo cessante, Alex. *conf.* 133. in fin. *lib.* 2. Cravet. *conf.* 159. nu. 8. *lib.* 1.

O o

Ioseph.



- Ioseph. Lud. d. concl. vers. infertur decimosexto. n. 109. Duodecimo infertur, quod  
 19 expensæ ꝑ pro funere unius ex sociis de communi fieri debent, secundum Ioseph.  
 Lud. in d. concl. 53. vers. infertur decimotertio. n. 101. ubi dicit hoc esse verum, quia  
 omnes aliæ expensæ, quæ excogitari possunt, de communi fiunt, & fiunt de com-  
 20 muni impensæ pro infirmitate, quasi dicat, ergo pro morte. Sed ego huic illa-  
 tioni non adstipulor, quia expensæ ꝑ fiunt de communi durante societate, & fiunt  
 de communi expensæ pro infirmitate, quia adhuc durat societas, & morte adve-  
 niente solvitur societas. l. adeo. & l. socium qui in eo. §. 1. ff. pro soc. & sic ea dissoluta  
 amplius ab ea de communi expensæ extrahi non debent, & ita tenet Bero. conf.  
 190. n. 12. lib. 1. Pro funere filii essent faciendæ de communi, faciunt tradita supra  
 21 n. 14. Tertio decimo infertur, quod dos filiæ ꝑ unius ex sociis de communi solvi  
 debet. Bald. in tract. de duob. fratr. n. 15. qui Specul. opinionem tenentis contrarium  
 limitat non procedere in societate omnium bonorum, & in l. si patruus. nu. 11. C.  
 comm. utr. Iud. & in l. cum duob. §. si fratres. alias incipit l. si fratres & in l. si societatem  
 universorum. ff. pro soc. Ang. in l. ex duob. in fin. ff. de neg. gest. Bart. in suis recollectis. in  
 d. l. cum duob. §. si fratres. quem refert vidisse Io. Baptistam de Bentivolis, qui  
 scripsit pro hac opinione, ut dicit Socin. consil. 291. col. 6. lib. 2. ubi dicit vidisse,  
 quod etiam Nellus de S. Geminiano pro hac opinione scripsit. Et eam tenuisse  
 etiam Martinum de Laude, & Iacobum Puteum refert las. in auth. quod locum.  
 col. pen. C. de collat. Hanc opinionem tenet etiam Antonius de Butrio consil. 7. &  
 consil. 60. in 3. dubio. Ioan. de Imol. in consil. 30. In casu proposito. Castren. in recol-  
 lectis. Floren. in l. si socius. & in l. si societatem universorum. ff. pro soc. & in consil. 304.  
 super primo quasito dicendum est. num. 2. & in consil. 358. Ad primum videtur. lib. 2. ubi  
 dicit, quod aliquando aliter sibi visum fuit, sed mutavit voluntatem, viso Bal-  
 do tenente hanc opinionem. Alexan. consil. 154. num. 5. lib. 2. & consil. 77. lib. 4.  
 & apertius in consil. 70. lib. 5. Socin. consil. 291. in 1. dubio. ubi dicit hanc opinio-  
 nem verissimam in puncto juris. lib. 2. & in consil. 4. lib. 4. ubi num. 33. dicit alias  
 pro hac parte consulisse quasi omnes Doctores Perusinos, & sub num. 41. ita te-  
 nuisse Dd. Rosellum de Aretio, & in consil. 5. eod. lib. 4. Hier. de Sanettis inter  
 consilia ejusdem Socin. consil. 6. lib. 4. Ruin. consil. 101. num. 16. & consil. 104. num.  
 2. lib. 1. consil. 121. colum. 1. lib. 5. ubi dicit, quod cum alias pro hac parte consul-  
 isset, subscripserunt ejus consilio omnes fere excellentes Doctores Italiæ. Betran.  
 consil. 39. colum. 3. lib. 2. secundum veterem impressionem, qui dicit commuam.  
 Bero. consil. 190. in 1. dubio. lib. 1. Dec. in auth. quod locum. colum. pen. qui dicit com-  
 munem. C. de collat. & in consil. 66. ubi similiter num. 5. dicit communem. & in con-  
 sil. 68. ubi etiam dicit communem sub num. 2. lib. 1. Rimin. sen. consil. 144. num. 14.  
 lib. 1. & ibi Rim. jun. in addit. Natt. conf. 91. num. 2. lib. 1. Covar. lib. 3. varia. resolut.  
 cap. 2. vers. quinto infertur. Cagnol. qui hanc dicit veriore & communioem, in l. si  
 emanci-



*emancipati. num. 202. C. de collat. Simon. de Prætis. conf. 179. nu. 11. Menoch. conf. 375. n. 11. lib. 4. & in tract. de arbitr. Iud. casu 127. num. 3. ubi de communiori Rolan. conf. 91. ubi de veriori & communiori lib. 1. Thob. conf. 64. ubi similiter de veriori & de communiori. Ioseph. Lud. d. conclus. 53. vers. infertur decimo quarto. ubi vers. sed hodie, dicit, & auctoritatibus, & numero Doctorum, & bonis rationibus & legibus probari, hanc esse magis communem, & canendo palinodiam hanc esse frequentissimam, æquissimamque, & usu comprobata opinionem, dicit Vivinus decis. 431. nu. 7. lib. 3. Hanc tenet etiam Surd. in tract. de aliment. tit. 1. q. 85. n. 7. Sed quod de propria ipsius socii parte & non de communi dotari debeat Dd. 22 quamplures tenentes cumulat Gabr. tit. de jur. dot. concl. 2. in princ. & n. 4. dicit eam esse magis communem, & post alios, quos citat, hanc esse magis communem testatur etiam Gran. in suis Theorem. Theorem. 1. in princ. vers. aggredior. & Rimin. jun. conf. 366. n. 12. & seq. lib. 4.*

In hac Doctorum & varietate concordiam ponit Gabr. d. tit. de jur. dot. conclus. 23 2. num. 3. quod in sociis omnium bonorum durante societate dos debeat extrahi de communi patrimonio, & ita procedit prima opinio, sed ea soluta debet imputari in portionem patris, & ita procedit secunda opinio, ita has opiniones concordare citat Corn. in conf. 285. num. 4. & seq. lib. 1. & in conf. 52. col. penult. lib. 3. & in conf. 58. num. 10. lib. 4. & ita tenet etiam Addit. ad Alex. conf. 154. lib. 2. ubi dicit, quod Doctores tenentes contrarium errant & cæcutiunt. Ista concordantia non est sequenda, quia est contra primam opinionem, secundum quam neque durante neque soluta societate dos imputatur in parte dotantis, & est contra secundam, in qua negatur absolute dotem de communi extrahi debere. Petr. de Ubald. in d. tract. de duob. fratr. part. 6. num. 10. in fin. fuit in alia opinione & pro 24 concordia. Nam dicit, quod passus est dubiissimus, & quod si quis uni, vel alteri opinioni adhæreret, de mendacio redargui non posset, sed hoc esse valde pudendum dicit Addit. ad Alex. d. confil. 154. lib. 2. & certe male loquitur, quia sunt istæ opiniones adinvicem contrariæ, & simul veræ esse non possunt, & iudex tenetur eam sequi, quæ facto diligenti & studio sibi magis vera videtur, ut 25 per Menoch. in tract. de arbitr. Iud. casu 439. num. 22. cum plur. seqq. Ego teneo non esse recedendum à prima opinione, tam in consulendo, quam in iudicando, quia est magis communis, & quia est fulcita melioribus rationibus, & fundamenta, quæ pro contraria parte allegantur, facile tolli & removeri possunt, ut clarifs. & quoad brevius fieri poterit, demonstrabo. Primo pro hac opinione solidissimum facit fundamentum, quod tenentes partem & negativam admit- 26 tunt, pacto expresse fieri posse, quod filia unius socii dotetur de communi, ut habetur in l. si socius pro filia. ff. pro soc. & multi ex eis etiam admittunt, id pacto expresse factum dici, si expresse societas omnium bonorum contracta fuerit,



- per tex. in *l. sui societatem universorum. ff. pro soc.* Nam si id pacto expresse fieri potest, & factum censetur in societate expresse contracta, etiam quod in societate omnium bonorum tacite contracta fieri debeat, dicendum est, quia par est virtus taciti & expressi. *l. cum quid. ff. si cert. pet.* & faciunt tradita in *l. fin. C. de novat.* Et
- 27 istud fundamentum non potest removeri adducendo, differentiam esse inter societatem expressam omnium bonorum, & tacitam, quia quicquid multi Doctores tenuerint, magis communis est opinio, etiam tacite societatem omnium bonorum contrahi, & in ea venire ea omnia, quæ veniunt in expresse contracta, ut dixi supra, *cap. 10. & cap. 12.* Secundo facit, quia omnia undecunque & qualitercunque quæ sita sunt in hac societate communicantur. *l. 1. & l. 3. & d. l. qui societatem universorum. ff. pro soc.* etiam si sunt quæ sita mediante persona filiorum: *l. cum duobus. §. socium. ff. pro soc.* Si enim lucra ponuntur in communi, ita & de communi etiam omnes expensæ extrahi debent, licet filiorum personam concernant, *l. Mutius. ff. pro soc.* Et huic fundamento non nocet dicere, quod dotes ponuntur in communi non simpliciter, sed cum obligatione restituendi. *l. actione. §. fin. ff. pro soc.* & ita de communi extrahi debeant cum onere, quod computentur in divisione in partem socii dotantis, ut tradit Corn. *d. conf. 52. col. pen. lib. 3.* Nam respondetur, quod in hac societate æqualitas non consideratur in singulis rebus, sed consideratur in generali, ut omnia lucra sint communia, & omnes expensæ de communi extrahantur, ut eodem modo, quo lucra fiunt, communicentur & eodem modo, quo expensæ fieri debent, de communi extrahantur. Tercio,
- 29 quia in hac societate non attenditur, an quis plus ponat, & plus cum effectu lucratur, sed ab incertitudine justificatur, quia potest esse, ut illi, qui minus ponit & minus lucratur, aliquid obveniat in pari & in majori quantitate rerum positarum ab altero socio, Craver. *conf. 173. sub n. 1. lib. 1.* Covar. *lib. 3. var. resolut. c. 2. sub num. 3. vers. quinto*, ut dixi supra, *c. 15.* & si ista incertitudo justificat societatem in lucro, eam etiam quod in expensis justificet, dicendum est, cum lucrum & damnum in societate pari ratione terminentur. *l. Mutius. ff. pro soc.* Quarto & ultimo ista opinio non probatur per text. in *l. si socius. ff. pro soc.* ubi filia unius socii dotata ab ejus patre, & heres relicta in divisione rerum societatis facienda cum altero socio, habet dotem præcipuam, quam non haberet, si de parte sui patris solummodo veniret extrahenda, ita illum textum pro hac opinione inducendo allegat Butr. *conf. 7.* & omnes alii sequentes ejus opinionem, ut per Rolan. *d. conf. 91. n. 40.* & Thob. *d. conf. 64. num. 6.* qui bene dictum textum declarant, & ostendunt, quod non facit pro contraria opinione, ut alii quidam opinantur, sub præsupposito, quod societatis expresse omnium bonorum natura diversa sit à natura societatis tacite omnium bonorum. Adducta pro contraria opinione, quæ magis stringere considerantur ommissis aliis, ut dixi, facile tolli & removeri possunt. Et primo



mo quatenus allegatur auctoritas multorum tenentium hanc opinionem cavendum est, quod aliqui loquuntur <sup>†</sup> de fratribus solummodo infimul habitantibus <sup>31</sup> ad unum panem & unum vinum. Aliqui vero loquuntur cum distinctione de expressa & tacita societate, quæ ut dixi, communiter & magis communiter reprobat, ita Bald. ut supra reruli, declarat Spec. non loqui in societate omnium bonorum, ut etiam ita dicit Dec. *d. consil. 66. sub n. 5. vers. Non obstat dictum Speculat. & in consil. 68. sub n. 3. vers. sed hoc in casu*, ubi dicit, quod Dd. qui in contrarium allegantur, non videntur loqui in societate omnium bonorum. Et Socin. *in d. consil. 4. in fin. lib. 4.* dicit, Dd. quosdam ex adverso allegatos non præsupponere, fuisse contractam societatem omnium bonorum. Et posita divisione inter societatem tacitam & expressam loquitur Alex. *d. consil. 154. nu. 5. lib. 2.* & Bero. *d. consil. 190. in 1. dubio. lib. 1.* Et etiam auctoritas tenentium hanc partem non est sequenda, quia quicquid dicat Gran. *d. Theorem. 1.* contraria opinio est verior, æquior, & magis communis, ut dicunt Rolan. Thob. Ioseph. Lud. & Vivius *in locis supra citatis*. Secundo, dum allegatur, quod socius ideo de communi filiam dotare non potest, quia non potest <sup>†</sup> alienare ultra partem suam, *l. nemo ex sociis. ff. pro soc. responde-* <sup>32</sup> *tur, dictam l. locum habere*, quando socius dolo vel culpa alienaret, ut ibi gl. declarat, & in dando dotem socius non est in dolo neque in culpa. Socin. *d. consil. 4. num. 42.* Rolan. *d. consil. 91. num. 52.* Et respondetur, quod dum societas durat, quanta sit cujusque sociorum pars, considerari non potest, ratione incertitudinis, & futuri eventus. Et si durante societate diceretur, quod socius haberet partem certam, & plus parte sua alienare non posset, nunquam socii de communi extrahere possent pro eorum indigentis & familia ea, quæ extrahuntur, ut dixi supra in illationibus.

Tertio, dum allegatur, quod si unus frater <sup>†</sup> habeat majorem familiam, quam <sup>33</sup> alter, & si pro ea plus expendat, alter plus expensum repetere potest. Ang. & Castr. *in l. fin. C. de collat.* Corn. *consil. 59. col. si. lib. 4.* & videbimus *in subsequent. cap.* respondetur, quod licet societas habeat se ad instar fraternitatis, tamen fraternitas, quæ consideratur in societate omnium bonorum, dicat, quod omnia sint æqualiter participanda, nulla adhibita distinctione inter majorem & minorem familiam, quia hoc provenit à casu, & non à culpa sociorum. Cravet. *consil. 159. n. 10.* Menoch. *de arbitr. Iud. casu 127. nu. 2.*

Quarto, dum allegatur, quod onus <sup>†</sup> dotandi filiam cohæret in personam patris, <sup>34</sup> & quæ cohærent personæ ad alium non transeunt. *l. si. C. de dot. promiss. l. obligamur. §. lege. ff. de act. & oblig. c. fin. de offi. ord.* respondetur, quod et si onus dotandi resideat principaliter in persona patris, tamen virtute alterius contractus fieri potest, quod sit commune cum alio, & hujus virtutis est societas, quæ operatur, ut cohærentia in persona unius ex sociis cum altero socio communicentur. Ruin. *d. consil.*



104. col. 8. *vers. non obstat quod onus dotandi. lib. 1. Dec. d. conf. 68. col. pen. Rol. d. conf. 91. lib. 1.*

- 35 Quinto, dum adducitur, quod illa impensa ꝛ societati imputatur, quæ societatem respicit. *l. cum duob. §. si quis ex sociis. ff. pro soc.* responderetur, quod hoc argumentum procederet in societate particulari, quia in ea considerarentur lucra & expensæ particulares, sed in societate universali, quia non dantur lucra particularia, & expensæ particulares, cessat argumentum, imo retorquetur, & dicitur, quod cum omnes expensæ in hac societate, ejus natura attenta, de communi fieri debent, ita & de communi dotis expensa veniat extrahenda. *Dec. conf. 66. col. pen. vers. non obstant. Rol. d. conf. 91. n. 49.*
- 36 Sexto, dum dicitur, in tacita ꝛ societate solummodo comprehendi ea, quæ pertinent ad quæstum, & non ea, quæ pertinent ad lucrum; responderetur, quod, ut supra dixi *num. 27.* inter societatem tacite & expresse contractam circa lucra & expensas nulla adest differentia. *Rol. d. consil. 91. n. 51.*
- 37 Septimo, dum adducitur, quod expensa ꝛ procedens à voluntate unius ex sociis de communi fieri non debeat. *l. cum duob. §. per contrarium. ff. pro soc.* & quod expensa dotis procedat à voluntate socii, qui duxit uxorem, & genuit filiam; responderetur, quod debitum dotis est debitum non voluntarium, sed necessarium, est *tex. in terminis in l. si cum dotem. §. si pater. ff. solut. matr. & in l. hujusmodi. §. cum pater. ff. de leg. 1.* ita respondet Socin. *d. conf. 4. col. pen. lib. 4.* & potest dici, quod onus dotandi non procedat à voluntate patris, sed naturæ, quia quod fœmina nascatur potius quam masculus, provenit à natura *l. maximum vitium. C. de lib. prater.* imo secundum Philosophos provenit ex accidenti, quia dicunt ipsi, quod natura semper tendit ad masculum, & quod fœmina fit per accidens, & non procedit in societate omnium bonorum cessante dolo & culpa, *gl. in d. l. cum duob. §. per contrarium, in ver. id consequi. ff. pro soc.* & ducere uxorem est omnino permisum.
- 38 Octavo, dum allegatur, quod inter socios ꝛ maxime æqualitas servanda est *l. cum pater. §. evictis. ff. de leg. 2.* sed si unus haberet plures filias, quam alter, & dotarentur de communi, sequeretur inæqualitas, quia plus perciperet ille, qui plures filias dotaret; responderetur, quod societas justificatur non solum ex eo, quod est, sed etiam ex eo, quod evenire potest, & ratione dubii eventus dicitur æqua, etiam si cum effectu evenerit, quod unus plus expenderit, & minus lucratus fuerit, quam alter, ut dixi supra *c. 15.*
- 39 Nono, dum allegatur, quod si dos de communi ꝛ veniret extrahenda, sequeretur, quod alter socius videns consocium habere plures filias fœminas recederet à societate, & deveniret ad divisionem, ut dotandi onus effugeret, & sic discordiæ materia daretur, quod esset absurdum; responderetur, istud absurdum considerari



derari non posse, quia si tacite vel expresse constaret, socium à societate recedere, ne onus dotandi filias alterius socii subiret, hoc ei facere non permetteretur. *l. actione. §. Labeo ff. pro soc.* ita respondet Ruin. *d. conf. 104. colum. 9. vers. nec obstat quod esset dare, lib. 1.* Rolan. *d. conf. 91. num. 55. & Castr. conf. 358. sub num. 1. in fin. lib. 2.* dicit, quod si socii dividant societatem prius, quam filia nuptui tradatur, erit interponenda cautio, quod adveniente tempore nuptus, etiam alter socius onus dotandi pro sua parte subibit, nisi in divisione partem à se debitam pro dotibus assignet.

Decimo & ultimo dum allegatur text. in *d. l. si socius pro filia ff. pro soc.* qui loquitur in societate omnium bonorum, & disponit, quod filia, unius socii dotanda est de communi, si ita inter socios actum sit, nam à contrario sensu elicitur; quod citra pactum esset dotanda de proprio. Et inducitur etiam alio modo, nam dum ibi dicitur, quod si actum sit inter socios, quod filia unius ex sociis de communi dotetur, & de alterius filia nihil sit dictum, pactum esse iniquum percipitur, de jure filiam de communi non esse dotandam. Quia si esset dotanda, tanquam de ea nihil fuisset dictum, dotaretur juris communis dispositione inspecta, & sic cessaret iniquitas, cum omnia à contrahentibus remaneant sub juris communis dispositione. *l. si extraneus. ff. de condit. ob cau.* Inducitur etiam alio modo, regula est, quod omne æs alienum, quod per unum ex sociis societate durante contractum est, de communi solvatur, etiam societate dissoluta, *l. omne æs alienum. l. si socii sumus. & l. si unus. in princ. ff. pro soc.* sed in *d. l.* dicitur, quod dos promissa manente societate ea dissoluta non solvitur de communi. Ideo ex ea probatur, quod non virtute societatis, sed vigore pacti dos de communi solvitur. Inducitur & alio modo, nempe quod si dos vigore pacti est solvenda, sufficit, quod solvatur pro una vice tantum, ut in *d. l.* dicitur, & si esset solvenda vigore societatis, semper esset solvenda, ubi ea opus esset. Respondetur ad primum & intellectum, non ob stare, quia negari potest, quod *d. l.* loquatur in societate omnium bonorum, ut per Dec. in *conf. 68. col. 4.* Et respondetur, quod dictum pactum, de quo fit mentio in *d. l.* non consideratur uti necessarium, ad hoc, ut filia dotetur de communi, sed consideratur solummodo ad determinandum, an sit validum, vel invalidum, & reputatur invalidum, quia cum, juris communis dispositione inspecta, filiae sociorum sint de communi dotandæ, iniquum visum fuit, quod una tantum filia unius socii de communi dotari deberet. Ita *d. l.* declarant considerando dictionem tantum taxativam in ea appositam Socin. *conf. 5. sub num. 5. lib. 4.* Dec. *conf. 66. sub num. 5. vers. non obstant allegata in contrarium. & vers. non obstat quod secundo. & conf. 68. col. 3. versic. primo ergo.* Respondetur ad secundum intellectum, non esse verum, quod an filia alterius socii fuisset dotanda de communi, fuisset relictum sub dispositione juris communis,



nis, quia fuerat exclusa, ut deducit Socin. *in d. conf. 5. sub n. 5.* & quia fuerat exclusa, pactum iniquum esse determinatur. Respondetur ad tertium intellectum, non esse verum, quod *in d. l.* probetur, dotem promissam durante societate, ea dissoluta de communi solvi non debere, imo expresse ibi dicitur contrarium, secundum gl. ut per Socin. *d. conf. 5. sub n. 43. vers. non obstat quintum.* ubi adeo debilem reputat hunc intellectum, ut dicat eum responsionem non mereri, & *n. 45.* ubi latius declarat. Respondetur ad quartum intellectum, ideo fieri, ut dos semel soluta amplius solvi non debeat, non quia hoc non permittat natura societatis omnium bonorum, sed quia in casu illius *l.* mulier viro ejus vergente ad inopiam fuit in culpa dotem non repetendo, ut per Ruin. *consil. 104. colum. 6. versic. ad quintum. libro 1.*

Et respondetur, quod satis socius adimplevit debitum, si semel concurrat in dotando filiam consocii, quia ubi obligatio provenit à contractu, sufficit si semel adimpleatur. *l. boves. §. hoc sermone. ff. de verb. sign.* ita tradit Bart. *in l. si cum dotem: §. 1. ff. solut. matr.* cum quo omnes pertranseunt, ut dicit Ruin. *d. conf. 104. col. 8.*

- Prima solutio mihi magis placet, & si filia amitteret dotem absque culpa sua, & culpa sui patris, dicerem, quod iterum de communi esset dotanda, quia semper durante societate, cessante culpa, & dolo, expensæ de communi fieri debent, ita tradit Ruin. *d. conf. 104. col. 8. vers. nec dicatur. lib. 1.* Sic igitur remotis contrariis, remanet t̄ vera & firma illatio supraposita, dotem pro filia unius socii de communi esse extrahendam. Et ex prædictis etiam patet, quod non solum erit detrahenda de communi durante societate, sed etiam si erit promissa solummodo, quia dissoluta societate socius, qui eam promisit, erit indemnus conservandus, ut per Ruin. *d. consil. 104. col. 8.* Et si mulier acceptilatione ab ejus marito erit liberata, & velit uti heres sui patris agere pro conservatione indemnitate, contra alium, qui socius erat, hoc facere non poterit, quia cum nihil solverit, & nihil ei, & ejus patri depererit, indemnitate petere non potest, ita loquitur text. *in d. l. si socius. in fin. ff. pro soc.* & declarat *d. loco.* Ruin. & si socius, qui non habet filias, vult dividere societatem, ut onus dotandi t̄ evitet, hoc facere non potest. *l. actione. §. Labeo. ff. pro soc.* ut dixi supra *n. 39.* Castr. *d. conf. 358. n. 1. lib. 2.* ubi etiam vult, quod si ante dotationem solvatur societas, interponatur cautio de dotando adveniente casu nuptus. Et est mirabile ejus dictum, quod dos dicatur debita, cum filia est nubilis ætatis, licet adhuc non nupta, & sic quod sit interponenda cautio de ea solvenda, adveniente casu nuptus, ac si fuisset promissa. In casu suo adhæreo ejus opinioni, quia quilibet sociorum habebat filias, & quia debitum dotandi fuerat inductum ex testamento socii prædefuncti, sed ubi dos non esset promissa durante societate, cum vere adhuc non sit debita, credo, quod



quod de ea ratio aliqua in divisione non sit habenda, quia habetur ratio de debitis, & pro debitis praesentatur cautio, & non pro non debitis, & ita loquitur *l. omne as. ff. pro soc.* Et si essent duo socii omnium bonorum, quorum unus durante & societate ab hereditate patris exclusisset sororem, vigore statuti mandantis eam dotari; hoc etiam casu dicerem, quod si non esset maritata tempore dissolutionis societatis, quod esset praestanda cautio de dando dotem, adveniente casu nuptus, ea ratione, quia jam erat debita vigore statuti, & quia ob dotem sibi dandam frater ejus & alter socius insimul hereditatem acquisiverunt cum onere dotandi. Et praedicta de & dote danda de communi sunt intelligenda, quod dos congrua esse debeat, & non immoderata, *Rimin. sen. conf. 154. in fi. lib. 1.* Etiam alia opinio, quod dos sit & solvenda de proprio, quam reprobavi, limitatur, quando socius passus sit consocium de communi filiam suam dotare. *Socin. conf. 291. n. 7. lib. 2. & in conf. 5. n. 11. lib. 4. Dec. conf. 66. in 2. dubio. lib. 1. Gabr. d. tit. de jure dot. col. 2. n. 5. Granut. d. Theorem. 1. num. 13.* qui alios citat, cui tamen limitationi contradicit *Natt. conf. 100. n. 7. lib. 1. Modern. Papiens. in tract. de juris & facti ignorantia. cent. 2. distinct. 96.* Hanc limitationem, quod filia & sit dotata de communi, quando socius scivit & tacuit, declarat *Ias. in d. auth. quod locum. in fin. C. de collat.* ut procedat solummodo quo ad filiam illam, quae fuit dotata & maritata, sed non quo ad alias filias inaritandas. Sed ex & quo semel consensit, videtur declarasse, societatem ejus esse naturae, ut operetur, dotem de communi extrahi debere, & sic quod etiam aliae filiae sint de communi dotandae, cum factis, sicut verbis, qualis sit societatis natura, declarari possit. *l. Paulus. ff. rem rat. habet.* & dixi supra pluribus in locis.

N. 20. Sic mortuo marito vel uxore haeredibus expensae funeris imputantur. Nempe quod morte solvatur societas conjugal.

N. 26. An filia ex societate sit dotanda anxie inquit auctor. *Vide Gothefrid. ad l. 81. Pro socio.* ubi eleganter affirmativam tandem ex Rolando à Valle adstruit pro & contra disputando. Et *Mantic. de tacit. & amb. conventio. lib. 6. tit. 20.* amplissime disputat in utramque partem: & filiam tandem ex societate dotandam censet. *Doelliff. Wissenbach. ad tit. ff. Pro Socio n. 24. Item Fachinæus lib. 8. cap. 4. & lib. 12. cap. 23.* haec quamquam acriter utrimque disputentur, putem tamen distinctionem *Gabrielis n. 23.* hic, quam & *Cornæus* sequitur, esse veriore: nempe daram filiae dotem, soluta societate patri vel ipsius haeredibus imputandam. Quod nostris moribus convenientius fore non dubito vel ex analogia legis 29. *Ordinationis Politicæ.* Nam ipso matrimonio tacite hic initur societas omnium bonorum; & si quid liberis dotis aut donationis propter nuptias aut quidquid datum sit à parentibus ad familiae sustentationem; id soluto morte matrimonio, haereditati inferendum est: quæ tum cum superstiti patre vel matre in duas partes æquales dividitur; cujus una cedit filiae vel filio aut liberis si plures sint, altera superstiti, *d. l. 29. Ord. Polit.* Idem judicium esto, si privignis aut cognatis mariti vel uxoris dos aut donatio propter nuptias aut quid aliud oneribus matrimonii sustinendis donatum fuerit à marito vel uxore: nam familiae heriscundae iudicio id conferre tenentur.

P p

C A



## CAPUT XXVII.

*De damnis & expensis, contingentibus absque dolo & culpa  
socii, in societatibus particularibus.*

## SUMMARI A.

- 1 *Expensa & damna obvenientia extra societatem, non pertinent ad societatem.*
- 2 *Res destinata societati perit domino.*
- 3 *Pecunia ante collationem perit domino.*
- 4 *Dammum societati non imputatur, si societas sit ejus causa mediata & remota.*
- 5 *Dammum est commune, si societas sit ejus causa proxima & immediata.*
- 6 *Vulneratus, si fuit socius causa societatis, curari debet expensis communibus.*
- 6 *Lucrum questum contemplatione persona, & occasione societatis, non communicatur, ita lucri non questum occasione societatis ratio non habetur.*  
*Differentia est, an socius aliquid faciat, ut socius, an vero non faciat, quia socius, ex facto si sentiat damnum, est commune, quia facit pro communi utilitate, ex non facto, si damnum sibi eveniat, est proprium, quia nihil facit pro communi utilitate.*
- 7 *Infirmetas obveniens causa societatis communibus expensis curari debet.*
- 8 *Infirmetas est habitus cujuscunque corporis contra naturam, & connumeratur inter casus fortuitos.*
- 9 *Infirmetas causa an fuerit societas, statur judicio peritorum.*
- 10 *Expensa majores facta in regione longinqua societati imputantur, licet societas fuerit causa remota infirmitatis.*
- 11 *Expensa pro curanda infirmitate illorum, quos secum socius conduxit, imputantur societati.*
- 12 *Si socius incidat in latrones, & pecunias & res proprias amiserit, damnum est commune.*
- 13 *Talea pro redimendo socio de communi solvi debet.*
- 14 *Et si injuste à birrurius captus fuit, damnum est commune.*
- 15 *Talea ab uno ex sociis pro redemptione alterius non praesumitur donata.*
- 16 *Expensa omnes pro indigentis societatis, sive cum communi, sive cum propria pecunia facta sint, imputantur societati.*
- 17 *Et non est habenda consideratio de expensis, quas socius domi fecisset.*
- 18 *Socius, qui expendit proprias, non solum ab altero socio poterit repetere sortem, sibi pro parte restituenda, sed etiam usuras.*
- 19 *Expensa pro qua parte sint repetende, determinatur habito respectu, quam quisque partem in*



tem in societate habeat.

- 20 Utiliter expensa facta dicuntur, si utiliter facta fuerunt à principio.
- 21 Expensa pro re communi faciendâ seu reficiendâ communes esse debent.  
Si res non sit sufficiens ad onera supportanda.
- 22 Si sit sufficiens, non debet refici, neque de novo fieri.
- 23 Molendinum in melius accommodare, invito altero socio, non licet.
- 24 Turrin in melius accommodare, invito altero socio, non licet.
- 25 Collectari possunt forenses pro expensis necessariis, non autem pro utilibus.
- 26 Fenestram uni socio in muro communi, invito altero socio, non licet facere.
- 27 Socius, qui mutat formam rei, invito socio, dicitur deteriorem facere, et si videatur meliorare.
- 28 Lucrum facere dicitur, qui suam explet voluntatem, ita dicitur pati damnum ille, contra cuius voluntatem aliquid fit.
- 29 Socii si sunt discordes in reficiendo, ejus opinio erit sequenda, qui magis idoneam refectionem proponit.  
Dummodo istud magis non peccet in extremis.
- 30 Iudicio sortis non debet determinari, qualiter res sit reficienda, quando socii sunt discordes.  
Iudicio sortis terminatur questio juris, ita videtur, quod sit terminanda questio facti. & n. 32.
- 31 Iudex jurare debet, ne sua re quis male utatur.
- 32 Divisio fit iudicio sortis. & n. 35.
- 33 Rivum communem inter habentes qualiter divisio fit faciendâ.
- 34 Cisternam communem habentes si quilibet vult uti, quid agendum.
- 36 Expensa pro re communi faciendâ, seu reficiendâ, duobus modis fieri possunt: proprio nomine, & communi nomine.  
Expensa facta nomine proprio de propria pecunia censentur donatæ.
- 37 Expensa si facta sint cum propria pecunia, altero socio requisito, & non conferente, dantur tria remedia.  
Unum, quod possit pecunias repetere usque ad quatuor menses cum usuris.  
Secundum, quod post quatuor menses habeat totius rei dominium.  
Tertium, quod, si non vult habere rem jure domini, possit repetere pecunias & interesse.
- 38 Speciale est in societate, quod socio reficienti dentur ista tria remedia, in refictione rei communis absque societate darentur solum prima duo remedia.
- 39 Speciale est in societate, quod socius non possit cedere rei, si socius agat ad expensas & interesse.
- 40 Ipso jure transit dominium in socium reficientem, licet non transferatur possessio.



- 41 Cessante contumacia socii, socius reficiens solum agit pro expensarum recuperatione.
- 42 Expensa, si non constat, quo nomine facta fuerint, praesumuntur facta communi nomine.
- 43 Colonus partiarius tenetur suis expensis ea omnia facere, quae non respiciunt perpetuam agri utilitatem.
- 44 Colonus non tenetur, sed dominus facere expensas illas, quae respiciunt perpetuam agri utilitatem.
- 45 Expensa an respiciant perpetuam utilitatem, non consideratur, an sint magna vel parva, sed an durent post tempus fructuum recollectorum.
- 46 Collecta pro fundo à domino, & non à colono sunt solvenda.
- 47 Collecta solvi debent ab eo, qui possidet pro suo, ut emphyteuta & usufructuarius.
- 48 Statutum arctans colonum ad solutionem collectarum est iniquum.
- 49 Coloni, quod non teneantur ad collectas, observatur de consuetudine.
- 50 Consuetudo est spectanda, ubi non constat de conventionem inter dominum & colonum.
- 51 Colonus an teneatur portare frumentum ad domum domini, est attendenda consuetudo.  
Consuetudine cessante est distinguendum.
- 52 Pastor qui tenetur ad custodiam, animalia de suo alere non tenetur, si ex eorum operibus lucrum non percipitur.
- 53 Fallit, si parva sit impensa, quod reprobatur stante villici paupertate.
- 54 Ratio differentia quae sit, quod colonus teneatur facere expensas pro fructibus colligendis; pastor vero non teneatur facere expensas pro victu animalium. & n. 55. & 56.
- 57 Animalia si talia sunt, ut ex eorum operibus lucrum percipiat, & lucrum sit pastoris, ad eum pertinent expensae.
- 58 Alere quis tenetur eos, quorum ministerio utitur. & n. 76.  
Dominus si dictis animalibus utatur, ipse etiam erit obligatus ad expensas.  
Consuetudo regionis erit observanda, & deficiente ea, arbitrium boni viri.
- 59 Dominus, si recipiat collatica, tenetur ad expensas.
- 60 Frater socius, si plus impendat, aliter repetere poterit, sive impendat pro persona sua, seu filiorum, etiam in emendis libris.
- 61 Expensa etiam pro redemptione filiorum imputari debent in parte expendentis.  
Expensa etiam quae sunt in ducenda uxore, imputantur in parte expendentis.
- 62 Dos, quae filia datur, in parte dotantis imputari debet.
- 63 Expensa, quae sunt in puerperiis, de bonis mariti fieri debent.
- 64 Frater socius pro maiori familia alenda de suo expendere debet.
- 65 Contrariam opinionem tenent aliqui.
- 66 Opiniones concordantur, quod prima procedat in societate particulari, secunda in societate omnium bonorum.



67 Item concordantur, quod prima procedat, si impensa sit modica: secunda, si impensa sit parva.

68 Sed ista concordia reprobatur.

Donatio praesumitur in modicis etiam.

69 Donationis titulo stante, cessat titulus societatis.

70 Si unus ex sociis operatur, & plus expendat pro ejus familia, alter si vivat otiosus, plus expensam repetere non poterit.

Ista opinio reprehenditur.

72 Alere de communi potest socius omnium bonorum ejus familiam, sed non potest alere de communi personas introductas in domo, quae non sunt de ejus familia.

73 Alimenta ab uno ex sociis relicta alicui praestanda de bonis communibus, debentur à suis heredibus solummodo, licet alter socius legato consenserit. & num. 74.

Intellectus l. si duobus. §. 1. ff. de leg. 1.

75 Expensa facta in honorem mercatorum, qui cum inslitore contraxerunt, societati imputantur.

**O**mnes expensae in societate omnium bonorum, ut dictum fuit in superiori capitulo. ideo inter socios sunt communes, quia in ea omnia veniunt, & lucra & damna undecunque provenientia, & omnia societatem respicere dicuntur. In cæteris societatibus, quia talem generalem naturam non habent, conclusio ponenda est, damna illa & expensas illas solummodo socios communiter sentire debere, quæ societatem ipsam respiciunt, & non debere communiter sentire illa damna, & illas expensas, quæ eveniunt extra societatem, l. omne as alienum. & l. sequent. & l. cum duobus. §. quidam sagariam. & l. si fratres. §. si quis ex sociis. & l. jure societatis. & l. si unus. §. si quid unus. & l. socium. §. fin. & l. seq. ff. pro soc.

Primo ex hac conclusione inferitur, quod si res sit & destinata societati contrahendæ, & pereat, societati perire non dicitur, ut de equo destinato ad quadrigam vendendam, si pereat, quod societati perire non dicatur, est textus in l. si id quod. in princip. ff. pro soc. Secundo inferitur, si sit contracta societas ad tres merces emendas, & pecunia, quæ conferri debebat, pereat ante collationem, puta in itinere, non dicitur perire societati, d. l. si id quod. §. item Celsus. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. frart. part. 8. sub nu. 1. faciunt tradita supra c. 16. in fin. Tercio inferitur, quod si societas & sit damni causa mediata seu remota, damnum non est commune, ut si dum socius erat absens causa societatis, quidam eum heredem non instituit, prout instituisset, si praesens fuisset. Vel si ob absentiam causa societatis proprium matrimonium negligentius administravit. Vel si quædam sibi sub modo donata fuerunt revocata, quia propter absentiam occa-



sione societatis pacta non servavit, *l. socium. §. socius. ff. pro soc.* Petr. de Ubald. *dict.*  
 5 *tract. part. 8. sub n. 1.* Quarto inferitur, si societas sit causa damni & proxima, &  
 immediata, damnum erit commune, ut si vulneratus fuerit socius, cum servis  
 communibus venalibus ad fugam erumpentibus resisteret. Nam pro eo curan-  
 do expensæ de communi fieri debent, *d. l. socium. §. socius. junct. l. seq. ff. pro*  
*soc.*

Et inter proximam præcedentem illationem & istam ratio differentiæ est, quia  
 6 lucrum quæsitum contemplatione personæ socii licet & fuerit quæsitum occasione  
 societatis, non communicatur, ita non habetur ratio lucri non quæsitum occasione  
 societatis, ita declarat Gl. in *l. secundum. ff. pro soc.* & Baldus in *d. l. socium. §. socius.*  
 Etiam ratio differentiæ est, quia consideratur, an aliquid faciat socius ut socius, an  
 vero aliquid non faciat, quia socius ex facto si sentiat damnum, est commune,  
 quia facit pro communi sociorum utilitate, ex non facto, si sibi eveniat damnum,  
 est proprium, quia nihil facit pro sociorum communi utilitate, ita tradit Gloss. in  
*d. l. secundum. ff. pro soc.*

7 Et quod de vulnere dictum fuit, potest dici de qualibet & infirmitate obveniente  
 causa societatis, nempe quod expensæ omnes pro ea curanda de communi fieri  
 debeant, est textus in *l. cum duobus. §. quidam sagariam. ff. pro soc.* ibi: *Sed & si quid*  
*in Medicos impensum est, pro parte socium agnoscere debere, rectissime Iulianus probat.* &  
 ibi tenet gloss. in *l. inter causas. §. non omnia. in verb. mandato. ff. mandati.* Petrus de  
 Ubald. *d. tractat. part. 6. num. 12.* Baldus in *consil. 172. libr. 5.* Sed quomodo cognos-  
 8 cetur, infirmitatem obvenisse causa societatis, cum infirmitas & connumere-  
 tur inter casus fortuitos, ut habetur in *d. l. inter causas. §. non omnia.* &  
 patet ex ejus diffinitione, cum dicatur, quod sit habitus cujuscunque cor-  
 poris contra naturam, *l. 1. §. sed sciendum. ff. de adilit. edict.* Host. in *summa tit. de*  
*cler. agro. n. 2.* Menoch. in *tract. de arbitr. casu 60. num. 16. & seq. & in tract. de præ-*  
*sumpt. lib. 6. pras. 46. nu. 6.* & late & doctissime tradit D. Thomas Actius in dicto  
 ejus tract. *de infirm. c. 10. c. 11. part. 1.* quem pro omnibus, qui in hac materia scrip-  
 serunt, allegare sufficiat.

Erit terminandum iudicio peritorum, nempe Medicorum, cum consistat in ju-  
 9 dicio & intellectus, & sensu percipi non possit, *§. quod autem. in auth. de non alien.*  
*aut permut. reb. Eccl. l. semel. C. de re milit. lib. 12.* late congerit Mascar. in *tract. de*  
*probat. concl. 1034. & concl. 1169.* Et ubi societas non fuisset causa infirmitatis,  
 10 sed fuisset & causa, quod obvenisset in regione longinqua, ubi expensæ majores  
 fuerunt necessariae, quam fuissent in patria, tunc de illa majori quantitate, quæ  
 expensa fuit, alter socius etiam partem subire tenetur, per text. in *d. l. cum duo-*  
*bus. §. quidam sagariam. ff. pro soc.* ubi socius sentit damnum amissionis illarum re-  
 rum, quas non portasset alter socius, nisi profectus fuisset causa societatis. Et  
 non



non solum ꝑ expensarum ratio in communi habenda est, quæ sunt pro infirmi-  
tate socii, sed etiam aliorum, quos secum pro indigentis societatis conduxit,  
ut habetur in d. l. inter causas. §. non omnia. ff. mandati. & in d. l. cum duob. §. quidam  
sagar. ff. pro soc. Petr. de Ub. d. part. 8. sub n. 1. vers. secundo casu. Quinto infertur,  
quod si socius proficiscens ad merces emendas incidit in latrones, & pecunias &  
res proprias amisit, quas secum non tulisset, nisi ad merces ꝑ communi nomi-  
ne comparandas profectus fuisset, & ejus servi etiam vulnerati fuissent, quos  
pro indigentis societatis conduxit, & alias secum non conduxisset, damna om-  
nia inter socios erunt communia, d. l. cum duobus. §. quidam sagariam. ff. pro soc. Pe-  
trus de Ubald. d. part. 8. sub num. 1. vers. secundo casu. ubi declarat, hoc non proce-  
dere in rebus, quas tulisset causa delectationis. Et si captus fuit à latronibus seu  
bannitis, seu à Turcis, dum ꝑ tractabat negotia societatis, & pro se redimendo  
taleam impositam solvere coactus fuit, societati communiter erit imputanda, si  
absque ejus culpa captus fuit, d. l. cum duobus. §. quidam sagariam ff. pro soc. Bald. conf.  
41. lib. 1. Petr. de Ubald. d. part. 8. num. 8. Doccius consil. 19. sub nu. 13. Alex. consil.  
99. in fin. & consil. 133. in fin. lib. 2. Menoch. consil. 860. num. 19. lib. 9. & idem verum  
ꝑ esse tradit, si injulte socius fuit captus à beruariis, Petrus de Ubald. d. part. 8. nu.  
10. Et ubi talea ab altero socio ꝑ fuisset soluta, quæ de communi solvi non debebat,  
donata non præsumitur, ut per Petr. de Ubald. d. part. 8. nu. 27. & per Alex. in d.  
conf. 99. in fin. & in d. conf. 133. in fin. & per Menoch. d. consilio 860. in fin. Rimin.  
jun. consil. 366. lib. 4. Sexto infertur, quod expensæ omnes factæ pro indigentis  
societatis, sive ꝑ cum communi, sive cum propria pecunia, societati imputari de-  
bent, l. si fratres. §. si quis ex sociis. ff. pro soc. cujus verba sunt: Si quis ex sociis propter  
societatem profectus sit, veluti ad merces emendas, eos duntaxat sumptus societati imputa-  
bit, qui in eam pensati sunt. Viatica igitur, & meritorum, & stabulorum, jumentorum,  
carulorum vecturas, vel sui vel sarcinarum suarum gratia, vel mercium, recte  
imputabit. Petr. de Ubald. d. tractat. part. 6. num. 2. Bald. in l. 1. num. 26. C. pro  
soc. ubi dicunt, quod sunt ꝑ extrahendæ expensæ illæ, quas socius domi fecis-  
set, per text. in l. sed & si lege. §. quod autem. ff. de per. hered. Rota. Genuens. decis.  
158. num. 2. Sed in contrarium, quod expensæ hujusmodi, quas domi fecis-  
set, extrahi non debeant, tenet Bald. in l. si fratres. §. si quis ex sociis ff. pro soc. per  
text. in l. sed et si. §. 1. ff. ad exhiben. & probatur auctoritate gloss. in c. Statutum. §.  
in super. in ver. moderatus. de rescript. in 6. quam ibidem sequuntur ceteri Docto-  
res.

Et si socius de suis propriis pecuniis ꝑ expendit, non solum ab altero socio po-  
terit repetere sortem sibi pro parte restituendam, sed etiam usuras, l. si unus. §.  
si quid unus. ff. pro soc. cujus verba sunt: Si quid unus ex sociis necessario de suo impen-  
dit, in communi negotio judicio societatis servabit, & usuras si forte mutuatus, sub usuris  
dedit,



dedit, sed & si suam pecuniam dedit, non sine causa dicitur, quod usuras quoque percipere debeat, quas posset habere, si alii mutuum dedisset. & de usuris inter socios dixi supra c.

- 19 24. Et pro qua parte expensæ à socio sint repetendæ, determinatur habito respectu, quam quisque partem in societate habeat, quia secundum principalem societatis naturam cætera regulantur, l. quemadmodum. C. de agri & censi. lib. 11. Petr. de Ubald. d. tract. part. 6. num. 4. ubi determinat post Bald. in l. 1. C. pro soc. quod si duo focii in arte pannorum fundatum conduxerant, licet respectu locatoris dicantur habere partes æquales, per text. in l. cum oportebit. ff. locati. & in l. reos. §. cum in tabulis. ff. de duob. reis. tamen inter eos dicuntur partes in eo habere, prout habent in societate, & idem fieri debere determinat de maritalitiis omnibus, & supellectilibus pertinentibus ad societatem. Et ut utiliter expensæ & pro societate factæ dici debeant, ad hoc ut reperti possint sufficit, quod utiliter factæ fuerint à principio, l. sed ultro. §. is autem. ff. de negot. gest. l. 3. §. fin. ff. de in rem ver. Ias. in l. de pupillo. §. si plurium. sub nu. 5. ff. de oper. nou. nuntiat. Rota Genuen. decis. 14. num. 12.

- Septimo infertur, quod expensæ in re communi facienda seu reficienda communes & esse debent, l. cum duobus. §. idem respondet socius. l. si unus. §. si quid unus ff. pro soc. Petr. de Ubald. d. tract. de duob. fratr. part. 6. sub n. 5. Sed in hoc est advertendum, quia si res communis non sit sufficiens ad onera; quæ nunc sunt supportanda, vel ad ea, ad quæ esset destinata, potest unus socius contra alterum socium agere pro refectiōe, vel ut de novo faciat, prout opus erit, l. si ades. ff. comm. divid. l. si communes ades. ff. de neg. gest. & l. si pariet. cum l. seq. ff. de dam. infect. Si vero res adhuc sufficiens sit ad onera, quæ nunc sunt, vel ad ea, ad quæ & erat destinata supportanda, refici vel de novo fieri non debet, l. parietem. ff. de servit. urban. præd. per quem textum dicebat Martinus de Iano, ut ibidem referunt Bal. & Angel. quod si molendinum sit commune inter plures, & unus velit meliores & molas in eo ponere, si molæ præsentis sufficiant, hoc facere non potest, inuitis aliis sociis, & hanc opinionem Martini refert & sequitur Petrus de Ubald. d. part. 6. n. 5. Capoll. in tract. de servitut. urban. præd. tit. de refectiōe, c. 59. num. 6. Idem vult Marfil. Laud. in l. jus autem civile. ff. de iust. & iur. ubi ponit quæstionem de duobus fratribus, qui turrim habebant communem in medio castri, quæ & erat à media parte infra ex lateribus, & à parte supra ex ligno, & unus fratrum volebat, quod lignis amotis tota ex lapidibus construeretur, pro tutela & securitate castri, & alter recusabat, refert Bald. consultum respondisse, quod nisi ambo consentirent, non poterat vetus forma mutari, nec ei aliquid addi vel detrahi. Et hanc & superiorem opinionem refert & sequitur Natt. conf. 215. num. 7. lib. 1. ad probandum, quod & licet forenses possint collectari ratione bonorum pro impensa necessaria, tamen non possunt collectari pro expensa utili. quemadmodum socius non



non potest cogi ad faciendum utiles expensas. Has etiam opiniones refert & sequitur Surd. in *conf.* 387. num. 11. lib. 3. ad probandum contra Cæpollæ opinionem in tract. de servit. urban. præd. tit. de fenestra. c. 26. sub numero 3. non licere socio & altero socio invito facere fenestram in muro communi. Et Natt. & Surd. in *dd.* locis dicunt, hoc ideo verum esse, quia qui veterem formam ædificii invito socio & mutat, dicitur deteriorem facere, cum invito altero socio faciat, etsi videatur meliorare, l. *usus fructuarius novum tutorium.* ff. de usufr. Et addit ibidem Surd. num. 12. quod sicuti lucrum & facere dicitur, qui suam explet voluntatem, Gloss. in l. fin. ff. de usu & habit. Tiraq. in tract. de utroq. retract. in præfat. n. 25. Nevizan. *conf.* 74. ita damnum pati dicitur, qui cogitur pati in re propria vel communi novum opus fieri. Et si ambo socii reficere non sint concordēs, sed sint discordēs in modo, quia quilibet diverso & modo reficere intendit, opinio ejus sequenda erit, qui magis idoneam refectionem proponit, l. *in reficiendo.* ff. de damn. infect. dummodo istud magis non peccet in extremis, quia nullum extremum est laudabile. Angel. in l. *quidam iberus.* in princ. col. 3. vers. *restat videre.* ff. de servit. urban. præd. Petr. de Ubald. d. part. 6. sub n. 5. Cæpoll. in tractat. de servit. urban. præd. tit. de refect. c. 59. n. 6. Et quamvis videretur dicendum, judicio fortis esse & terminandum, qualiter refectio esset facienda, per text. & ibi gloss. & Dd. in l. fin. in princip. Codic. comm. de leg. tamen hoc judicio fortis fieri non debere, tenet Petr. de Ubald. d. loc. sub n. 5. Neque judicium fortis, quando socii essent discordēs super re locanda, placet Menoch. in tract. de arbitr. jud. casu 442. n. 11. Sed ego, ubi Iudex non & posset discernere & judicare, quæ opinio esset magis idonea, quod in facto evenire difficile puto, quia videtur mihi quasi impossibile, ut inter unam & aliam opinionem non detur aliqualis differentia, à qua possit Iudex moveri, ut magis uni, quam alteri opinioni adhæreat, dicerem, si daretur omnimoda æqualitas, quod fortis judicio res esset terminanda; quia mihi conveniens non videtur, quod ad invicem eorum durities nociva esse debeat. Et licet sit quæstio facti, quæ opinio sit magis expediens, tamen cum in jure non reperiatur decisum, qualiter sit terminanda, & possint multa dici, videtur, quod sit facta quæstio juris; etiam stante quod juris quæstio dubia forte dirimi possit, dicerem, quod ita etiam ista facti quæstio fortis judicio terminanda veniret, cum ratio diversitatis inter quæstionem juris & facti considerari non possit, ut tradit Dec. in c. *licet causam.* colum. pen. vers. *secunda conclusio de probat.* & post eum Tiraq. ubi latissime tractat de fortis judicio in tract. de jure primogen. q. 17. oppos. 1. n. 92. Et ita tenerem, etiam si partes fortis judicium recusarent, quia Iudex & curare debet, ne sua re quis male utatur, §. *sed & major.* & ibi gl. Instit. de his qui sunt sui vel alien. jur. & ita loquendo de sociis, quod soleat lex providere, ne quis re abutatur in præjudicium alterius, dicit Surd. *conf.* 43. sub num. 17. lib. 1. & facit

Qq

opi-



- 33 opinio tenentium, quod divisio ꝛ debeat fieri iudicio sortis, Bald. in l. si major. post princip. C. com. divid. Tiraq. d. tract. de jure primogen. q. 17. oppos. i. num. 23. & latus q. 60. & dicam infra c. 39.
- 34 Et facit opinio ejusdem ꝛ Baldi in c. cum omnes. col. i. vers. sed quid si duo sunt. de constit. ubi dicit, quod si duo socii habeant rivum communem, & uterque velit aquam ad sua prata ducere, debent eum dividere vel loco, vel tempore, non secus ac duo socii sitientes, nec nisi unum vini ciatum habentes. Nam quilibet debet habere partem, l. 2. ff. ad leg. Rhod. de jactu. & eodem modo in agris & ꝛ molendinis, & si alter esse velit prior in utendo, sorte id dirimendum, quia ubi humanum ingenium non sufficit, fortuna altercationem dirimit, & Bald. sequuntur Ias. & Ripa, ut refert Tiraq. d. q. 17. oppos. i. n. 23. Et est notandum in hujusmodi expensis, quæ fiunt ꝛ pro refectioe rei communis, puta parietis, domus, molendini, castri, fortilitii, & similium, quod dupliciter fieri possunt, uno modo nomine proprio, alio modo communi nomine. Si nomine proprio sint factæ, de propria pecunia censentur donatæ, licet utilitas ex re proveniens communiter percipiatur, & eas non potest recuperare, l. si is contra. C. de adif. privat. l. si quis putans. §. si a. ff. com. divid. Pet. de Ub. d. par. 6. sub n. 5. Cæpol. d. tr. de serv.
- 35 urba. prad. tit. de refect. c. 59. sub n. 8. Si a. fuerunt ꝛ factæ nomine communi, altero socio requisito, & non conferente partem suam, & tunc socio, quia refecit, dantur tria remedia. Primum, quod possit usque ad quatuor menses pecunias expensas repetere cum veris usuris. Secundum, quod post quatuor menses habeat totius rei dominium. Tertium, quod si rem totam non vult jure dominii, possit repetere pecunias expensas & interesse. l. si ut proponis. C. de ad. priv. l. si fratres. §. idem respondet & ibi gl. ff. pro soc. Pet. de Ub. d. par. 6. sub n. 5. & Cæp. d. c. 59. de refec.
- 36 n. 8. Et est speciale in societate, quod socio ꝛ reficienti dentur ista tria remedia. Si n. ageretur de refectioe rei communis absq; societate, darentur reficienti solummodo prima duo remedia, sed non tertium, gl. in d. l. cum duob. §. idem respondit socius, in ver. consequatur. in fin. Pet. de Ub. d. par. 6. sub n. 1. Cæpol. d. c. 59. sub n. 9. Similiter est speciale in societate, quod socius ꝛ non possit cedere rei, si socius, qui reficit, agat ad expensas & interesse, quia secus est in cæteris rebus extra societatem, l. cum fructuarius paratus. ff. de usufruct. Petr. de Ubald. & Cæpoll. in locis proxime
- 37 citatis. ubi etiam referunt, quod ipso ꝛ jure absque sententia dominium rei transit in socium reficientem, licet non transferatur in eum possessio, ut declarat gloss. in l. cum duobus. §. idem respondit. in ver. dominium. ff. pro soc.
- 38 Et intellige semper, quod ꝛ prædicta ꝛ procedant stante socii contumacia, in dando partem expensarum, quia ea quoquo modo cessante, socius reficiens solummodo potest agere pro expensarum recuperatione, Gloss. in d. l. cum duobus. §. idem respondit. in ver. consequatur. & Petr. de Ubald. & Cæpoll. in locis proxime citatis. & habet



habet beneficium probationis, *d. l. cum duobus. §. idem respondit. & l. creditor. & ibi gloss. ff. si cert. pet. & l. interdum. ff. qui pot. in pign. hab.* Si autem non constat, an communi & vel proprio nomine reffectio facta fuerit, in dubio præsumendum est, 42 quod communi nomine facta fuerit, quia ita expostulat natura societatis, & quia facere eas nomine proprio esset donare. Ut igitur excludatur præsumptio donationis, & ut id factum fuisse credatur, quod fieri debet, communi nomine factæ censentur, Petr. de Ubald. *d. part. 6. sub n. 5. & Cæpol. d. c. 59. n. 10.*

Octavo inferitur, quod etiam juxta naturam & societatis in ea, quæ est inter do- 43 minum & colonum, expensæ fieri debent, hac distinctione adhibita. Aut expensæ fiunt omni anno ad præsentis temporis utilitatem; aut expensæ, quæ fiunt, pertinent ad perpetuam fundi utilitatem. Primo casu datur exemplum in expensis, quæ fiunt causa colligendi fructus, ut est arare, ligonizare, seminare, mundare, & secare frumenta, triturare, mundare fossata, & terras sodaticas ad culturam reducere, & similia, quæ perpetuam utilitatem non respiciunt, & ista pertinent ad colonum, Petr. de Ubald. *d. tract. p. 6. n. 13. & 14.* Secundo casu expensæ respicientes & perpetuam fundi utilitatem ad dominum pertinent, & non ad colo- 44 num, *Id. in l. penult. ff. de impens. reb. dotatib. factis. & in l. prædia. §. si ita legatum. ff. de fundo instr. Bart. in consil. 193. sub n. 2. Petr. de Ubald. d. par. 6. n. 16. Alex. consil. 4. col. 2. lib. 5. las. in l. 1. col. 6. C. de jure emphy. Natt. in cons. 13. lib. 1. & cons. 449. lib. 2. & in addit. ad Alex. cons. 99. in ver. dominii. ubi loquitur de semine lib. 5. multa ponit Menoch. in tract. de arbitr. jud. casu 215.* Et an impensæ & respiciant perpe- 45 tuam utilitatem, non attenditur, an sint magnæ vel parvæ, sed solum attenditur, si sint in parva, siue in magna quantitate, an durent post tempus fructuum rectorum, Alex. in *l. divorcio. §. impendia. ff. solut. matrim.* ubi dicit, ita velle ibi gloss. in verb. tutelam. quem sequitur Ruin. in *consil. 14. n. 3. lib. 1.* & his citatis, ita tenet Rolan. in *cons. 83. in fin. lib. 4.* Etiam quia fundi dominium & non communi- 46 catur, sed communio solummodo in fructibus consistit, collectæ pro fundo ab ipso domino, & non à colono erunt solvendæ, & si colonus ad eas solvendum fuerit strictus, poterit postea eas à domino repetere, Baldus in *d. l. cum duobus. §. si in coeunda. ff. pro soc. Petr. de Ubald. d. part. 6. n. 14. Rolan. consil. 79. n. 12. lib. 4.* ubi sub n. 14. opinionem tenentium & collectarum onus pertinere ad recipientem 47 fructus declarat procedere in eo, qui possidet pro suo, & suo jure facit fructus suos, ut in emphyteuta & usufructuario, sed secus esse in colono, qui non dicitur possidere, sed detinere, ut per Alex. in *cons. 35. col. 2. lib. 4.*

Et quod Statutum arctans & colonum ad solutionem collectarum sit iniquum, 48 tradunt Bart. & Bald. in *l. colonus. C. de agric. & cens. lib. 10. Parpa. in l. placet. num. 69. C. de sacrosanct. Eccles. Boss. in tit. de Principe, num. 102. Rolan. d. consil. 79. n. 11.*



- 49 *lib. 4.* Et hodie etiam de consuetudine observari, quod colonus ꝛ non teneatur ad collectas, tradit Boss. *d. titul. de Princ. numero 120.* Et quod consuetudo sit attendenda ꝛ inter dominum & colonum circa expensas, ubi non constat de communi conventionione, tradit Petr. de Ubal. *d. part. 6. sub n. 13.* ubi dicit, quod primo debet inspicere consuetudo regionis ad cognoscendum ad quæ teneatur colonus, quia ea, quæ sunt in consuetudine, censentur deducta in conventionione. *l. circa. C. locati. l. quod si nolit. §. qui assidua. ff. de edilit. edict. l. sed si plus §. 1. ff. de aqu. plu. arc. & consulit Advocato Actoris, sive Rei, pro quo est talis usus & consuetudo, quod faciat de hoc positionem.* Et etiam quod sit attendenda consuetudo, an colonus ꝛ teneatur portare frumentum ad domum domini, tradit idem Pet. de Ubal. *d. par. 3. n. 15.* ubi ita distinguit. Aut dominus & colonus sunt ejusdem territorii; aut diversi territorii. Primo casu tenetur colonus portare fructus ad domum domini. Secundo v. casu non tenetur, & sic dicit ipse, quod colonus existens in territorio Assisii Perusium frumentum portare non tenetur, & hoc probat arguendo à solutione tributi, quod portari non debeat ad aliam Civitatem, quia in differendo nimis gravaretur, & idem dicitur de annonæ portanda. *l. pro locis. & l. mediterranea. C. de anno. & tribut. lib. 10.* Bald. in *l. acceptam. C. de usur.* Sed ego, ubi cessaret consuetudo, & etiam pactum, nunquam gravarem colonum ad portandum frumentum ad domum domini, quia facta de eo divisione, non dicitur esse amplius in societate, & est in dominio domini, & rerum unius socii, quæ sint extra societatem, alter socius expensas sentire non tenetur, *l. cum duobus. §. quidam sagariam. ff. pro soc.*
- 52 Nono inferitur, in societate animalium ꝛ etiam expensas fieri debere juxta ejus naturam, ita distinguendo. Aut animalia talia sunt, ut ex eorum operibus nulum lucrum percipiatur, ut sunt vaccæ, pecudes, porci, & similia: & expensæ, quæ annuatim necessariæ fuerunt pro pascuis, & si propter nives, quia ad pascendum duci non potuerunt, necesse fuit emere blada, fursur, glandes, & similia, erunt communes. Petr. de Ubal. *d. tr. part. 5. sub n. 27. vers. bene tamen faterer.* Et hoc eadem ratione, de qua in conclusione supra firmata, nempe quia dominus & pastor dividunt lucrum inter eos & pastor solummodo operas ponere tenetur ad custodiendum & pascendum animalia, & non est conveniens, quod etiam gravetur in expensis. *l. omne as. ff. pro. soc. cum aliis similib.* Et quamvis Petr. de Ubal. *d. part. 5. sub n. 27.* dicat, hoc procedere solummodo in expensa ꝛ magna, secus vero sit in expensa parva, & modici momenti: tamen ista ejus distinctio mihi non placet, quia, villici omnes pauperrimi sunt, & eorum paupertate attenta, expensa, licet parva, modica dici non potest. Et personarum qualitate inspecta, quæ impensa modica dici debeat, Judicis arbitrio terminandum, tradit Menoch. in *tract. de arbit. jud. casu 215. in fin.* Sed quæ erit ratio diversitatis



tatis inter colonum & partiarium, quem dixi supra teneri de suo facere expensas 54  
 pro cultura, & pastorem, quem dico debere recipere partem expensarum à do-  
 mino animalium, cum in l. cum duobus, §. si in coeunda. ff. pro soc. æquiparentur co-  
 lonus partiarus, & socius in animalibus? Petr. de Ubald. d. part. 5. sub num. 27.  
 dicit, quod æquiparatio non est uniformis, & non consistit in omnibus, & part.  
 8. sub num. 21. dicit, quod pastor & non est proprie socius, quia contractus soc- 55  
 citæ transit ad heredes, sed non contractus societatis, l. actione. §. morte. ff. pro soc.  
 Ista ejus dicta mihi non placent, quia in omni societate uniformis est determina-  
 tio juris, quod expensæ de communi fieri debeant, ut dixi supra in princ. Et ejus  
 dictum, quod contractus soccitæ transeat ad heredes, lege non probatur, be-  
 ne probatur societatem non transire ad heredes, & quæ sit differentia inter soc-  
 citam & societatem, de jure cautum non reperitur, & si societas animalium tran-  
 sit ad heredes, & appellatur soccita, id fit de consuetudine, sed non de jure, prout  
 etiam de consuetudine fit, quod societas inter dominum & colonum ad heredes  
 transeat. Ratio differentię est, quia pastor tenetur & ad curam & custodiam, & 56  
 sic tenetur de culpa levissima, & colonus tenetur ea omnia facere, quæ pertinent  
 ad fructus colligendos, & tenetur solummodo de levi, ideo iste, qui tenetur de  
 levi, magis gravatur, & ille, qui tenetur de levissima, minus gravatur in expen-  
 sis, & hac ratione attenta à consuetudine declaratum credo, quod in societate ani-  
 malium expensæ debeant esse communes, secus vero in societate inter dominum  
 & colonum. Aut animalia talia sunt, ex usu, quorum lucrum percipitur, ut asine  
 & equæ, & quidem si in totum rusticus percipit lucrum operarum, non tenetur  
 dominus aliquid expendere & pro expensis, quia in hujusmodi animalib. conside- 57  
 ratum lucrum, non solum in usu eorum, sed etiam in fœtu & augmento. In fœtu  
 & augmento dominus habet medietatem ratione capitalis: in lucro vero prove-  
 niente ex operib. & usu nullam habet partem, & ideo onus expensarum, quæ re-  
 quiruntur in sella, clitella, ferramentis & similib. rebus, & pro victu sentire non  
 debet, quia hæ expensæ pertinent ad eum, qui animalium usum & commoditatem  
 habet, ita per text. in l. in reb. §. possunt. ff. commod. & in l. ceterum. ff. de rei vindic.  
 tradit Petr. de Ubald. d. part. 5. sub num. 27. & ita etiam quod quis alere eos & te- 58  
 neatur, quorum opera & ministerio utitur, tradit Surd. in tract. de alim. tit. 1. q.  
 63. Et si dominus etiam posset uti dictis animalibus, etiam ad expensas teneretur.  
 Et quia certa & determinata regula dari non potest, consuetudo regionis, si de  
 ea appareat, erit observanda, sin minus, erit recurrendum ad arbitrium boni vi-  
 ri, quod maxime in societate attendi debet; qui etiam considerabit, an in rustico  
 animalia in prædio domini retineantur, & cum ejus paleis & fœno gubernentur.  
 Et considerabit etiam, quod quilibet ipsorum utatur dictis animalib. ad usum de-  
 stinatum, & loco & tempore congruo, ita ut alter alteri non sit impedimento, &



- ne misellus rusticus, ut persæpe fieri solet, nimis gravetur, & sic sequatur inæqualitas & inimicitia. Petr. de Ubald. *d. part. 5. sub n. 27.* Quia etiam aliquando ista animalia dari solent cum pacto, quod solvatur collatica, hoc tamen casu etiam dominus ad expensas præfatas pro ejus parte erit obligatus. Quia licet animalibus uti non possit, tamen loco usus & commoditatis percipit collaticam, & onus expensarum subire debet, perinde ac si eis uti posset, ut servetur æqualitas, ne sequatur injustitia, sed caveant ita paciscentes, ne ratione periculi recipiendo collaticam incidant in contractum illicitum & usurarium.
- 60 Decimo infertur, quod si fratres tamen vivant in communi, & sint socii, non tamen universorum bonorum, & unus plus expendat, quam alter, erit alteri socio reficiendum illud, quod plus expensum fuit. Ideo Specul. *in tit. de jud. §. sequitur. n. 12.* & Bald. *in tract. de duob. frat. sub n. 28.* dicunt, quod si unus impendit ob personam suam, vel filiorum in dignitatibus, & militia, & similibus, tenetur in partem suam imputare, Menoch. *consil. 860. in fin. lib. 9.* Idem est dicendum de impensis, quæ fiunt in emptione librorum & in studiis Bald. *in consil. 121. quidam Antonius, in fin. lib. 1.* Et pecunia etiam impensa in redemptionem filii ab hostibus, debet imputari tamen in partem impendentis, Bald. *in consil. 74. res communiter. lib. 2.* Menoch. *in tract. de arbit. jud. casu 127. sub n. 7.* Impensa etiam, quæ fit in ducenda uxore, & in conviviis, fieri debet de parte expendentis. *l. qui originem. §. fin. ff. de mun. & bono.* Bald. *d. tract. de duob. frat. sub n. 28.* Surd. *in tract. de aliment. tit. 1. quest. 85. num. 2.* Et dos, quæ datur filiae, parti dotantis tamen imputari debet, licet Secus sit in societate omnium bonorum. Caltr. *consil. 69. si dicta Cornelia. lib. 2.* Natr. *consil. 100. num. 7. & 8. lib. 1. & consil. 264. num. 3. lib. 2.* ubi num. 4. subjicit post Bald. *in l. filiae. in 3. not. C. famil. erciscund.* quod si unus fratrum ponit lucrum suum in aptatione patrimonii, vel emit boves pro colendis possessionibus, potest recuperare à cæteris fratribus pro eorum portionibus, *l. ex duobus. in princ. ff. de neg. gest.* Menoch. *d. cas. 127. nu. 7. in fin.* Et expensæ, quæ fiunt tamen in puerperiis uxoris, similiter de bonis mariti fieri debent, ut tradit Bertran. loquendo etiam de expensis nuptiarum, *in consil. 30. viso casu. lib. 2.* Surd. *in d. tract. de aliment. tit. 1. q. 85. sub n. 3.*
- 64 Similiter si unus ex fratribus tamen majorem habet familiam, quam alter, illud, quod plus expendit in ea alenda, in parte sua computare debet, Angel. *in l. ult. Cod. de collat. Corn. consil. 301. colum. ult. lib. 1.* ubi citat Cynum & Petrum de Bellapert. *in l. si paterno affectu. C. de neg. gest. & in consil. 122. nu. 1. in fin. & n. 2. lib. 2.* Petr. de Ubald. *in d. tract. de duob. frat. par. 6. q. 23. vers. circa secundum.* ubi latissime hanc opinionem probat, & respondet ad contraria, & dicit ita consuluisse cum D. Luca de Callio, & cum D. Petro Philippo Corneo patribus honorandis. Et certe D. Lucas de Callio nuncupatus de Pretiosis fuit Doctor illustris & excellentiss.



tiff. & dolendum est, quod ejus scripta typis tradita non fuerint, quia maximæ utilitatis fuissent omnibus legum Professoribus, ut percipere licet ex quibusdam ejus responsis, quæ manuscripta habentur. Hanc etiam opinionem tenet Barbat. *conf.* 22. *col.* 4. *lib.* 1. *las. in d. l. si. n. 4. in fi. C. de collat. & in conf. 5. coll. 2. lib. 1. Rui. in conf. 101. lib. 4. Menoch. d. tract. de arbitr. jud. casu 127. sub n. 4. Rim. ju. conf. 366. lib. 4. Surd. d. tr. de aliment. tit. 1. q. 85. sub n. 3.*

Contrariam tamen opinionem allegantur tenere Bal. per illum tex. *in c. 1. §. si duo* 65 *fratres. n. 2. de duob. fratr. de novo invest. & in d. l. fin. C. de collat. Anchar. in conf. 303. Roma. in conf. 172. in fin. Alex. in conf. 70. numer. 2. vers. sed præmissis non obstantibus lib. 5. Castr. in d. l. fin. n. 4. C. de collat. Barbat. consil. 37. colum. ultim. lib. 2. las. in d. l. fin. num. 4. & 5. & ibi Alex. & Dec. videntur asserere, quod cum Baldi opinione resideat communis opinio. In hac contrarietate dicendum est, quod opinio Baldi tamen & sequacium procedat in societate omnium bonorum, in qua omnia sunt 66 communia, & non attenditur, an unus socius plus lucretur, & plus expendat.*

Altera vero opinio procedat in cæteris societatibus, in quibus cujusque operæ & expensæ considerantur, & cuique lucri & expensarum portio assignatur juxta operas, & juxta capitale positum in societate, & ita etiam expensarum onera sustinentur, ut per Corn. *in d. conf. 122. n. 4. & 5. lib. 2. Pet. de Ubal. d. par. 6. sub n. 24. vers. septimo. ut dixi supra c. 15. n. 44. cum plur. seqq.* Et ita Bald. & alios tenentes ejus opinionem, quod communiter intelligantur loqui in societate omnium bonorum, & non in cæteris societatib. citat Surd. *in d. tract. de aliment. tit. 1. q. 85. sub n. 3.* Item concordantur opiniones, quod Baldi tamen & sequacium opinio procedat, si impensa sit modica; secus vero, si sit parva. Ita tradit Paris. *in conf. ult. n. 23. lib. 2. ubi dicit, quod Baldi opinio est intelligenda de modica impensa, & quod si etiam de magna loqueretur, male sentiret. Ita etiam quod sit intelligenda de modica, & non de magna, tradit Corn. d. conf. 301. in fi. libr. 1. & d. conf. 122. col. 1. libr. 2. Petr. de Ubal. d. part. 6. sub n. 24. Menoch. dict. casu 127. Sed ista non est bona concordantia, dum tamen agimus de societate, & an jure societatis plus impensum 68 in parte expendentis sit imputandum, quia ideo dicunt modicam impensam repeti non posse, quoniam donata præsumitur. Nam dicunt, quod ob rei modicam & communem societatem ratione victus præsumitur donatio, cum hæc modica & levia spernere videantur focii, Menoch. *d. casu 127. n. 10. ubi n. 11. Iudicis arbitrio cognoscendum relinquit, ut secundum personarum qualitatem cognoscat, quid multum, & quid parum dici debeat, ut per Bald. d. conf. 260. col. 1. lib. 1. & per Rimin. in d. l. ult. n. 2. C. de collat. Etiam non magna donatio inter socios tamen considerari posset, si præsumptiones illæ intervenirent, ex quibus dona- 69 tio facta præsumitur, ut per Menoch. *d. tract. de arbitr. casu 88. & d. casu 127. n. 8.***

sed



- sed stante titulo donationis, quia cessaret titulus societatis, *l. societatis. ff. pro soc.* ideo, ut dixi, dum solummodo de societate agimus, ista non est bona concordantia, licet in se vera esse possit, dummodo is, qui donasse presumi debet, non sit minor, quia à minore neque donatio, neque societas contracta presumi potest, Menoch. *d. casu* 127. *in fin.* ut dixi supra agendo de causa efficiente. Insuper
- 70 licet verum sit, quod plus expensum est in alenda familia alterius, ubi non sumus in societate omnium bonorum, repeti possit: tamen ista opinio declaratur non procedere, quando alimenta personis operantibus ad societatis utilitatem prestita fuissent ex generali ratione, quæ se habet, alimenta ei esse prestanda, qui pro societatis utilitate operatur, ut per Surd. *in d. tract. de alim. tit. 1. q. 83. & d. q. 85. n. 3. & 9.*
- 71 Declaratur etiam dicta opinio non procedere, si plus impendens est pro ejus familia ejus operas ponebat ad societatis utilitatem, & alter non habens familiam vivebat otiosus, Surd. *d. q. 85. sub n. 3.* ubi ita loqui intelligit Corn. *in conf. 122. lib. 2. Ias. in conf. 5. n. 5. lib. 1. & in conf. 2. n. 28. lib. 3. Ruin. conf. 29. n. 15. lib. 5. Bertrand. confil. 62. n. 14. lib. 1.* sed ista declaratio non placet. Quia licet pro ejus operibus majorem lucri partem percipere debeat, non tamen sequitur, quod de rebus societatis possit alere propriam familiam, quæ societati non operatur, sed tenetur alere de suo, & impenſa ista societati imputari non potest, quia est pro personis extra societatem, & ita admittit idem Surd. *ibidem n. 8.* dum tradit, quod socius propriam familiam, loquendo de socio omnium bonorum, alere potest de communi, puta uxorem, filios, & alios, qui sunt de familia. At si alium introducat, qui non sit de familia, puta privignum, de propria ejus parte erunt in divisione societatis alimenta prestita extrahenda, vel si poterunt repeti, à privigno erunt repetenda. Et in communi ponenda citat Cast. *conf. 304. n. 5. lib. 2.* Si enim hoc admittitur in societate omnium bonorum, quod persona extranea non sit alenda de communi: Ergo & multo magis, quod id admitti debeat in societate particulari, dicendum est, si persona non sit comprehensa in societate, & non operatur societati.
- 72 Et nota unum singulare dictum in proposito, ubi alimenta familiæ et unius socii essent prestanda de communi, quod istud procedit viventibus sociis: alias enim si unus ex sociis decedens relinqueret alimenta prestanda de bonis communibus uxori vel uni ex filiis, sustineretur dispositio in prejudicium suorum heredum, & non in prejudicium aliorum sociorum, etiam si legatum fuisset factum ceteris sociis presentibus & consentientibus. ita expresse determinat Bart. *in confil. 211. quædam sibi filio. n. 1. & seq. lib. 1.* per text. in *l. si duob. §. 1. ff. de leg. 1.* Ita Bartoli decisio non arridet Surdo. *in d. tract. de alim. tit. 1. q. 85. in fin.* quia text. in *d. l. si duobus. §. 1.* ideo procedit secundum eum, quia et nulla aderat ratio quare testator, quod à duobus heredibus prestandum reliquit, non idem relicturus foret, ubi unus tantum



tum fuisset heres, utroque enim casu ex  $\dagger$  hereditate legatum erat præstandum. 74  
 At secus, quando constat testatorem non æque non integrum illud onus suæ hereditati injuncturum fuisse, quod ab alio voluit pro dimidia præstari. Sed à Bartoli opinione non est recedendum: nam eam tenet & dicit eam perpetuo esse menti tenendam Castr. in l. qui quastum. §. heres. n. 2. ff. de leg. 1. Alex. in d. l. si duobus. in princ. n. 2. Aret. n. 2. vers. & per istum. textum. Ripa in l. cum filio familias. n. 25. ff. de leg. 1. Gerard. sing. 44. & ipse etiam Surd. in d. loc. dicit, quod non habet contradicentem, & quod durum esset contra eam obtinere. Et ejus consideratio etiam non obstat in præsentem, quia ipse tantum considerat, quod alimenta essent præstanda pro parte, & non in totum, quia pro parte videtur testator solummodo secundum eum voluisse suos heredes gravare. Et decisio Bartoli est fundata in proposito nostro, in eo, quia unus socius testando partem alterius socii gravare non potest, bene mirabilis est ejus decisio, quod non valeat gravamen in præjudicium alterius socii, cum factum fuerit ipso consentiente. Decimo primo inferitur, & est notabilis illatio, quod si institutor societatis  $\dagger$  in 75 civitate aliqua faciat impensas in honorem mercatorum, qui secum contraxerunt, iusta ratione motus, talis impensa erit societati imputanda. Ita tradit Bart. in l. filius familias. ff. de donat. Petr. de Ubald. in d. tract. de duob. frat. part. 11. 1204771. 21.

## CAPUT XXVIII.

## De causa finali.

## SUMMARIUM.

- 1 Causa finalis principaliter ab agente consideratur.  
Est prima in intentione, & ultima in executione.
- 2 Causa finalis considerat, quod sit finis operis, & finis operantis.
- 3 Finis declarat, qualiter res sit censenda.
- 4 A fine omnia dinumerantur.
- 5 Ea, que tendunt ad eundem finem, ejusdem sunt natura.
- 6 Mandatum socii à socio non dicitur habere.
- 7 Socius in re communi, altero socio invito, quicquam facere non potest, quia potior est causa prohibentis.
- 8 Socius de re communi, ultra partem suam, non potest disponere.
- 9 Contractus rei communis ad hoc ut valeat, requiritur omnium consensus, & non sufficit consensus majoris partis, neque ejus, qui majus jus habet in re, declaratur.

num. 35,

R r

19 Hy-



- 10 Hypothecare etiam socius rem communem ultra partem suam non potest.
- 11 Fiscus solus potest rem communem, ex particulari privilegio, in totum alienare.
- 12 Etiam si modicam partem in re habeat.  
Etiam si res sit dividua.
- 13 Et si vellet dare totam rem in feudum seu Emphyteusim, seu locare, contrarium videtur verius.
- 14 Et si fiscus habet partem hypothecatam, etiam ratione hypothecae potest rem in totum vendere.
- 15 Fiscus an possit totam domum destruere, quam delinquens habet communem cum alio, remissive.
- 16 Socius potest uti re communi ad usum destinatum, non alterando ejus formam, & ab alio socio prohiberi non potest, declaratur. n. 42.
- 17 Sylva cadua cedi potest, dummodo arbores grandes non cadantur.
- 18 Frumentum emptum ea intentione, quod vendatur, prohiberi non potest, quod non vendatur.
- 19 Fundum communem si unus ex sociis colat & seminat, altero recusante, non tenebitur alteri respondere de fructibus pro parte dominica.
- 20 Intellectus l. qui scit fundum. in princ. ff. de usur.
- 21 Muro communi utitur socius ad usum destinatum, altero socio invito.
- 22 Etiam si fenestra alterius socii in muro existentes claudantur.
- 23 Contrariam opinionem tenent aliqui.
- 24 Prima opinio sequenda est, & n. 25.  
Socio non licet facere fenestras in muro communi, ita ut impediatur alter socius eo uti ad usum destinatum.  
Etiam si aliunde lumen habere non posset.  
Etiam si offerret reficere alteri socio damna & interesse.  
Socius non dicitur consensisse, si vidit alterum socium facientem fenestram in muro communi, ita ut eam claudere non possit.
- 26 Super muro communi, si non est habilis ad supportandum majus onus, si obscurantur lumina, & ad emulationem edificare non licet.
- 27 Murus si fuit factus solummodo ad dividendum, super eo non potest edificari.
- 28 Murus quod sit communis pro diviso seu indiviso, qualiter cognoscatur, remissive.
- 29 Locare potest socius communem domum solitam locari, altero socio invito.
- 30 Domo communi uti potest socius, etiam frangendo clausuram ab altero socio impostam.
- 31 In re communi pro indiviso quilibet dicitur habere partem in qualibet particula, etiam minima.
- 32 Res si pro parte expediri non potest, socius potest uti tota re.



- 33 Socius potest facere ea, quae utilia sunt societati.
- 34 Mandatum socius ab altero socio habere dicitur in utilibus.
- 35 Socius potest negotium gerere, si adsit interesse ipsius, etiam si non adsit consocii utilitas, dummodo non adsit ejus damnum.
- 36 Domus pro parte solummodo erit locanda, si pro parte utiliter locari potest.  
Et procedit etiam in pradio rustico.
- 37 Socias, qui vult locare domum persona honesta, praefertur alteri, qui vult locare persona inhonesta.
- 38 Etiam si à persona honesta plus mercedis daretur.
- 39 Si amba essent honesta, daretur plus offerenti.
- 40 Si amba persona essent honesta, & parem mercedem offerrent, secundum aliquorum opinionem, dum socii sunt discordes, domus vacare debet.  
Res non sortitur effectum, quando partes non conveniunt.
- 41 Patroni duo si praesentant diversas personas ad beneficium indivisibile, nulli ex praesentatis jus acquiritur.  
Potentior est causa prohibentis in pari casu inter socios.
- 42 Si quilibet socius uti vult re ad usum destinatum, in utroque par ratio prohibitionis reperitur.
- 43 Altera est opinio, quod si socii sint discordes, Iudicis officio ad concordiam reducantur.
- 44 Index potest se interponere pro concordia, & eam potest suadere, non tamen potest cogere.
- 45 Potest cogere, quando adesset praesudicium tertii.  
Et quando adesset timor scandali.
- 46 Altera est opinio, quod iudicio sortis discordia dirimatur.
- 47 Quaestio facti sorte dirimi non debet.
- 48 Contrarium quod sorte dirimi debeat.
- 49 Sortis iudicio utendum esse etiam super quaestione facti, non solum juris.
- 50 Domum communem si unus socius vult inhabitare, non debet esse impedimento alteri socio, qui vult partem suam locare.  
Fallit, si domus non potest dividi.  
Et fallit, si socius vellet introducere in parte sua personas inhonestas.
- 51 Sociis discordantibus, quia unus vult locare, & alter inhabitare, non datur aliud remedium, nisi quod deveniant ad divisionem.
- 52 Si unus socius vult inhabitare & alter locare, tenetur locare socio, qui vult inhabitare, & non extraneo, & n. 56. & 57.
- 53 Socius, qui vult domum locare extraneo, & non consocio, non potest probabiliter pretendere interesse, si potest eandem mercedem à socio inhabitare volente recipere.



- 54 Socius si aliquid debet facere invitus, dicitur agi de ejus interesse.
- 55 Qui mutat veterem formam aedificii, invito socio, dicitur deterioorem facere, licet videatur meliorare.  
Qui suam explet voluntatem, dicitur lucrari, ita damnum pati dicitur, qui invitus aliquid facere cogitur.
- 56 Interesse solius voluntatis non est considerabile.  
Æquum præferri debet iniquo, in re communi, in qua spectatur arbitrium boni viri.
- 57 Locatio domus communis maxime non extraneo, sed consocio facienda esset, si haberet filias.
- 58 Domus non solita locari, altero socio recusante, locari non potest.  
Contrarium, quod debeat arbitrari, quid sit agendum, & numero 59.  
Altera est opinio, quod impediatur locatio, sed socius impediens teneatur ad interesse.
- 60 Neque prima, neque secunda opinio sequenda est.
- 61 Arbitrium Iudicis quod sit attendendum in societate, intra fines, & non extra fines societatis.
- 62 Socius recusans, ne domus locetur, non dicitur injuste recusare, si non est solita locari.
- 63 Domum totam, non solitam locari, inhabitans socius alteri socio non tenetur ad mercedem.
- 64 Domus si erat solita locari, & socius, locatione finita, eam inhabitet, alteri socio tenetur ad mercedem, & n. 66.
- 65 Fructuum partem, qui ab extra proveniunt, socius alteri socio dare tenetur, sed ratione commoditatis, quæ intrinsece provenit, puta inhabitando domum, aliquid alteri socio dare non tenetur.
- 66 Sed hoc fallit, si illa commoditas, nempe domus, erat solita locari.
- 67 Socius si perseverat habitare in domo communi conductâ, tenetur ad solitam mercedem, quia dicitur facta tacita reconductio.
- 68 Contrariam opinionem tenent aliqui.
- 69 Prima magis placet. & n. 70.
- 71 Mandatum dicitur habere socius in rebus destinatis ad vendendum.
- 72 Etiam si socii habitent in diversis civitatibus.
- 73 Et si faciant ea, quæ fieri debent inspecta conventionem, & sine societatis.
- 74 Et si juxta solitum emat, & vendat ad credentiam, & faciat ea, quæ societati utilia sunt.

**Q**uia, ut supra dixi, c. 2. num. 8. causa finalis est illa, quæ principaliter & ab agente consideratur, Bald. in l. 1. num. 17. C. de falsa ca. adic. & est semper prima in intentione, licet sit ultima in executione, Bart. in l. ambitiosa. num. 29. ff. de decret. ab. ord. fact. Covar. var. resolut. cap. 20. n. 2. & quia



& quia dupliciter consideratur, primo, quod sit finis operis, secundo quod sit finis operantis, & quatenus est finis operis, quod una tantum sit; quatenus vero est finis operantis, quod sit multiplex, ut post divum Thomam tradit Navarr. *in c. inter verba* 11. q. 3. *concl. 5. corol. 8. n. 29.* ideo videbimus modo de his, quæ à lociis sine inspecto live operis, live operantis fieri possunt. Est enim verissimum, quod finis ipse t declarat, qualiter res sit censenda. *l. sed & si quod. §. 1. ff. de usufruct. c. 3 fraternitatis. §. ultim. de frigid. & malefic.* Et quod à fine t omnia dinumerentur, 4 tradit ex Arist. Bald. *in consil. 272. col. 1. lib. 1. & in repet. l. Amilius. colum. 4. vers. & scias quod libellus. ff. de minor.* Et ea, quæ tendunt ad eundem finem, quod sint ejusdem t naturæ, cujus est finis, tradit idem Bald. *in consil. 250. colum. 1. lib. 1. 5 Socin. in rub. de verb. oblig. parum ante finem. Tiraquel. in tract. de retract. §. 1. glos. 7. num. 45.* Utique socius à socio non t dicitur habere mandatum, Bart. & 6 Bald. *in l. nemo ex sociis. ff. pro soc. Alex. in addit. ad Bald. in rub. C. pro soc. Roman. Alex. & Iason. in l. de pupillo. §. si plurium. ff. de nov. oper. nunc. Roman. in l. stipulationes non dividuntur. colum. fin. ff. de verb. oblig. Alex. cons. 154. nu. 8. & cons. 186. col. 2. lib. 2. Ruin. cons. 65. nu. 6. lib. 5. Cravet. cons. 129. in princ. lib. 1. Dec. cons. 556. n. 2. lib. 2. Rim. jan. cons. 331. n. 11. lib. 3. Decian. cons. 38. n. 4. lib. 1. Et hanc esse veriore & receptiore communioreque dicit Rot. Genuens. *decis. 14. n. 67.**

Et socius in re communi altero t socio invito quicquam facere non potest, 7 quia potior est causa prohibentis, *l. Sabinus. & ibi gl. ff. de neg. gest. l. parietem. ff. de servit. urban. præd. c. in re communi. & ibi Dynus. de reg. jur. in 6. Surd. cons. 447. n. 17. lib. 3.* Disponere etiam socius de re communi t ultra partem suam non potest. *l. 8 nemo ex sociis. & ibi gl. & Dd. ff. pro soc. l. si socius. & ibi gl. & Dd. ff. si cert. pet. ad hoc enim, ut valeat contractus t rei communis, requiritur omnium consensus, & 9 non sufficit consensus majoris partis & unius socii habentis etiam majus jus in re. l. per fundum. ff. de servit. rustic. præd. & l. fin. ff. com. præd. Gomel. lib. 2. *resolut. jur. tit. de locato. sub num. 14. Surd. consil. 43. sub num. 14. & sub num. 15. lib. 1. & procedit etiam in tollenda seu imponenda servitute. l. si communis fundi. & l. unus ex sociis. ff. de servit. rustic. præd.* Et hoc procedit etiam t in hypotheca, ut socius ultra 10 partem suam rem communem hypothecare non possit. *l. uni C. si communis res pigno. dat. sue. Negusan. in tract. de pignor. part. 2. mem. 3. num. 36.* Solus fiscus potest t 11 ex particulari privilegio rem communem in totum alienare. *l. 1. C. de vend. rei fisco. com. cum privat. lib. 10. l. 2. C. de com. re alienat.* ubi Bald. dicit æquum esse, quod id faciat fiscus consorte requisito, & si ille tantum offerat, quantum alius præferatur, *argum. l. 1. de privileg. cred. sequitur Tiraquel. de retract. lign. §. 1. glos. 8. num. 7.**

Et hoc fisci privilegium t procedit, etiam si modicam partem in re communi 12



- haberet, ut habetur in *d. l. 1.* & procedit etiam, quod res sit dividua, modo inter sit fisci rem totam vendi respectu majoris pretii; Bart. post glos. in *d. l. 1.* Felin. alios adducens in *cap. quæ in ecclesiarum. num. 73. de constit.* Et procedit etiam, si fiscus ꝛ vellet dare totam rem in feudum, seu emphyteusim, seu locare. Bald. *conf. 336. Præmitto. lib. 5.* sed hoc dictum non placet. Peregrin. in *tract. de jur. fisci. lib. 6. tit. 4. num. 32.* quia sic privatus haberet invitus emphyteutam, & vasallum perpetuum, & in venditione consequitur suam partem pretii, de quo statim ad libitum disponere potest. Non est recedendum ab opinione Baldi propter ejus auctoritatem, & si fiscus potest quod est plus, nempe rem libere alienare, poterit etiam, quod est minus, ejus utilitate stante, nempe in feudum & emphyteusim concedere. Et procedit etiam, si fiscus ꝛ habeat hypothecata bona alicujus pro parte: poterit enim ratione suæ hypothecæ illa vendere in totum, invito altero habente dominium pro alia parte, Bald. in *conf. 171. condemnatus. lib. 1. Dec. conf. 235. col. pen. lib. 1.* Et ita fuisse judicatum Paduæ, & sententiam fuisse confirmatam in *Excel. conf. 40.* tradit Peregrin. d. *tract. de privil. fisci. lib. 6. art. 4. sub num. 32.* ubi dicit, quod ista est maxima ampliatio, declarat tamen non procedere, si in aliis bonis non communibus cum aliquo posset fiscus consequi creditum suum. Et an fiscus ꝛ possit destruere domum communem inter duos, si veniat destruenda ob delictum unius, ponit Bartol. in *l. Athejus. §. de opere. ff. de aqua plu. arcen.* Petr. de Ubald. in *tract. de duob. fratr. part. 8. num. 26. Aret. conf. 110. Clarissime & consultissime Doctor. vers. venio ad quartum.*
- 16 Verum istæ conclusiones, licet verissimæ ꝛ videantur, tamen aliquando non procedere ita simpliciter declarantur, & præcipue quando fine ipsius societatis considerato sociorum voluntatem aliter esse intelligendam percipitur. Nam si socius utitur re communi ad finem seu usum destinatum, non alterando ejus formam, quod id faciat, ab alio socio prohiberi non poterit. *l. arboribus. §. navis. ff. de usufruct. l. si ades. ff. com. divid. & ibi gl. l. cum duob. §. item Mela. ff. pro soc. Gl. in d. l. Sabinus. ff. com. divid. Pract. Papien. in forma libelli pro hereditate vel re singula. divid. in gl. in ver. & in futurum.* Et de sylva cædua, quod ꝛ ab uno ex sociis cædi possit, altero socio invito, & non possit accusari, tradit Bald. in *conf. 37. num. 4. lib. 5. Socin. conf. 58. sub num. 2. lib. 4.* dummodo arbores grandes & fructiferas non cædat, quia ad cædendum non sunt destinatæ. Tiraq. in *tract. de retract. convent.*
- 18 §. 3. gl. uni. num. 24. circa finem. Et frumento ꝛ empto communi nomine, ad hoc ut communi nomine & communi periculo venderetur, quod unus ex sociis recusare non possit, quin vendatur communi nomine & communi periculo, per text. in *l. nam & Servius. §. si vivo. ff. de neg. gest. tradit Decian. conf. 97. num. 44. lib. 2.* Et
- 19 si duo habent ꝛ fundum communem, & unus velit colere & seminare, alius vero cervico-



cervicosus non velit, quod sua pars seminetur, si socius prudentior faciat totum fundum coli & seminari, quod non tenebitur in aliquo alteri socio de fructibus respondere, etiam pro parte dominica, tenet Salic. in l. jubemus. la 2. per. gl. ibi in vers. dividere. C. de sacrosanct. eccels. Alex. in l. 1. & ibi Ias. num. 26. C. qui testam. fac. poss. Idem Ias. in l. quo minus. num. 162. ubi hoc inquit singulare, & se alibi non legisse. ff. de flum. & in l. servi electione. §. 1. num. 19. ubi dicit mirabile, si est verum. ff. de leg. 1. Marfil. sing. 369. Natt. conf. 31. num. 10. lib. 1. Surd. conf. 43. num. 18. lib. 1. Contra hanc t̄ Saliceti opinionem maxime urgere videtur text. in l. qui scit fun- 20  
dum. in princ. ff. de usur. ubi habetur, quod qui scit fundum cum alio sibi commu-  
nem esse, fructus, quos ex eo perceperit, invito vel ignorante socio, non majori  
ex parte suos facit, quam ex qua dominus prædii est, sed huic textui, quod non  
procedat, quando fundus totus fuisset satus ab uno ex sociis, invito altero socio,  
respondet Natt. in d. conf. 31. num. 10. lib. 1. Muro etiam communi utitur socius al-  
tero socio invito ad usum destinatum, dummodo quod t̄ superædificatur sit com- 21  
mune d. l. si ades. ff. com. divid. & d. l. cum duob. §. item Mela. ff. pro soc. Bart. Angeli  
& Florian. in l. quidam Iberus. ff. de servit. urb. præd. Cæpol. in tract. de servit. urba.  
præd. c. 40. sub num. 19. & 20. Corn. conf. 90. num. 14. & rursus in eadem facti spe-  
cie in conf. 113. lib. 2. Marfil. sing. 154. Rimin. conf. 401. & conf. 402. lib. 3. Burfat.  
conf. 57. num. 2. & conf. 58. num. 1. lib. 1. Surd. conf. 233. n. 1. lib. 2. Honded. conf. 80.  
lib. 1. Et hoc est verum, etiam si fenestræ t̄ alterius socii in muro existentes clau- 22  
dantur, Cæpoll. in d. tract. de servit. urban. præd. c. 62. tit. de fenestra. sub num. 5. Ias.  
in conf. 98. in primo dubio. lib. 1. Paris. conf. 63. lib. 1. Rimin. d. conf. 402. num. 2. lib. 3.  
Neviza. conf. 65. in fin. Bero. q. 26. nu. 3. Burfat. conf. 111. n. 1. lib. 1.

Contrariam opinionem, quod non possit t̄ socius elevare murum communem, 23  
si obscurarentur fenestræ alterius socii, tenet Surd. conf. 233. lib. 2. ubi num. 14. di-  
cit, quod opinio Ias. in d. conf. 98. & falsa, & expresse contra decisionem Alberic.  
in l. altius. C. de servit. & aqua. & Cæpol. in tract. de servit. urban. præd. c. 36. tit. de  
servit. ne lami. q. 7. qui dicunt, quod non licet socio super communi re ædificare,  
quando per tale ædificium obscurantur socii lumina, quia tenetur servare anti-  
quam formam, super quam erat ædificatum, & respondendo ad Bero. d. q. 26. di-  
cit, quod contrarium tenuit conf. 132. num. 12. lib. 3. & dicit num. 15. non ob stare  
quod voluit Cæpol. in d. c. 62. quia loquitur, quando si non clauderentur fene-  
stræ, non posset aliter socius uti pariete communi, & esset sibi inutilis, & loquitur  
de pariete, in quo non poterant fenestræ ædificari, ne privaretur alter socius uti  
eo ad usum destinatum. Prima opinio, quod murus elevari t̄ possit, & quod fe- 24  
nestræ possint claudi, sequenda est, quia non licuit socio facere fenestras in eo,  
ita ut impediretur socius eo uti ad usum destinatum. Paris. d. conf. 63. etiam si lu-  
men aliunde habere non posset, etiam si offerret reficere alteri socio damna  
& in-



- & interesse, & non dicitur consensisse socius, si vidit alterum socium facientem fenestras in muro, ita ut eas claudere non possit *l. invitus. ff. de servit. urban. prad. & ibi not. Bart. Angel. & Castr. & post eum Paris. d. cons. 63. num. 8. & Bursat. d. cons. 111. num. 4. lib. 1. & Surd. cons. 387. lib. 3.* Et cessant considerata à Surdo, quia non est verum, ut ipse præsupponit, quod claudendo fenestras præjudicium
- 25 *†* inferatur socio, & mutetur forma veteris ædificii: non enim inferitur præjudicium, si clauduntur fenestræ, quæ ibidem stare non debent, in damnum alterius socii, & non mutatur forma veteris ædificii, si eo quis utatur ad usum destinatum. Ubi daretur casus, quod murus fuisset ad hoc destinatus, ut ibidem fenestræ stare deberent, & ista esset ejus antiqua forma, Surdi opinio tenenda esset. Etiam esset tenenda, si, prout *†* erat in casu suo, murus non esset sufficiens ad supportandum majus onus, ut tradit sub *num. 8.* & late quod non liceat ædificare super muro communi, si obscurarentur lumina alterius socii, si murus non esset habilis ad supportandum majus onus, & si ædificaretur ad æmulationem, tradit Bursat. *consil. 57. & consil. 58. lib. 1.* Et si murus fuisset factus *†* solummodo ad dividendum, quod super eo non possit ædificari, quia sic mutaretur ejus forma, & quia quis eo uteretur ad usum & finem non destinatum, tradit Petr. de Ubald. *in tract. de duob. fratr. part. 8. num. 45. Boer. consil. 5. Bursat. d. consil. 57. num. 7. lib. 1. Magon. in decis. Florent. decis. 46.* Qualiter cognoscatur, an murus *†* sit communis pro diviso, seu pro indiviso, & an liceat eum excavare, & in eo caminum facere, vide Gabriel. *consil. 149. & cons. 150. lib. 1. Surd. consil. 126. lib. 1. Mascari. in tract. de*
- 29 *probat. concl. 1144.* Etiam sine & usu consideratis, potest socius *†* locare communem domum solitam locari, altero socio invito, Bald. Angel. & Dec. *in l. 1. C. qui testam. fac. poss. Bald. in c. cum omnes. num. 20. de constit. Castr. in l. & hac distinctio. §. cum fundum. ff. locati. Ruin. in l. servi electione. §. Labeo. col. 6. vers. si vero sit res contracta. ff. de leg. 1. & ibidem Socin. sub num. 4. vers. Primus casus est, & in cons. 58. col. 1. lib. 4. Menoch. in tract. de arbitr. Ind. casu 442. Surd. cons. 43. num. 8. lib. 1.* Et probatur ista opinio, & ista conclusio, non solum ea præcipua ratione, quia socio uti licet re communi ad usum destinatum, invito altero socio, etiam propria auctoritate removendo impedimentum, puta frangendo *†* clausuram, domui ab altero socio impositam, ut per Castr. *consil. 395. in causa quæ vertitur in curia. num. 2. lib. 2. Cravet. consil. 4. num. 10. lib. 1. Granut. Theorem. 2. num. 4.* sed etiam quia quilibet in *†* re communi pro indiviso dicitur habere partem in qualibet parte; etiam minima, & in quolibet cespite, glos. *in l. si familia. in ver. parte. C. famil. ercisc. Venafran. consil. 20. num. 15. Granut. d. Theor. 2. in fin.*
- 32 & etiam quia ubi res pro parte *†* expediri non potest, socius potest tota re uti ad usum destinatum. *l. heredes. §. si unus. ff. famil. ercisc. Rot. Genuen. decis. 14. sub num.*
- 33 68. & quia socius potest facere ea quæ *†* societati utilia sunt, & ab alio socio non po-



SOCIETATE CAP. XXVIII.

potest prohiberi. Bero. *consil.* 131. num. 11. lib. 3. Et quod socius in utilibus ꝛ a so- 321  
cio dicatur habere mandatum, tradit *Glof. in l. nemo ex sociis. ff. pro soc. & in l. de pu-* 34  
*pillo. §. si plurium. ubi las. ff. de nov. oper. nunci. idem las. in l. stipulationes non dividuntur.*  
num. 9. *ff. de verb. obl. Surd. d. consil.* 43. n. 9. lib. 1. Et etiam quia potest socius ꝛ ne- 35  
gotium gerere, si adsit interesse ipsius, etiam si non adsit consocii utilitas, dum-  
modo non adsit ejus damnum. *l. fistulam. §. penult. & fin. ff. de servit. urban. prad. Dy-*  
*nus in cap. in re communi. colum. 2. de reg. jur. in 6. Glof. in d. l. Sabinus. quam dicit*  
*esse communiter approbatam. Socin. in d. §. Labeo. num. 7. Ruin. consil.* 143. num.  
19. lib. 4. Ripa in *l. quo minus. num. 140. ff. de flumi. Surd. d. consil.* 43. num. 10. Menoch.  
*d. casu* 442. num. 3. & 18. Et his rationibus attentis declarantur jura supraposita,  
in quibus habetur, in dispositione facienda de re communi omnium consensum re-  
quirit, nempe quod non procedant ubi quis utitur re ad usum destinatum, & ubi  
quis disponit de tota re utiliter, quæ commode pro parte expediri non potest.  
*Gomes. d. tit. de locat. sub num. 14. & Surd. d. consil.* 43. sub num. 14. & sub num. 15.  
Si igitur domus commode pro parte utiliter locari potest, pro parte ꝛ locantis so- 36  
lummodo locatio erit facienda, & tota invito altero socio locari non poterit. Me-  
noch. *d. casu* 442. n. 4. post Socin. in *d. §. Labeo. sub n. 4. vers. & si res divisionem, ex*  
*sententia Salic. in l. jubemus. la. 2. C. de sacros. eccles. per text. in l. heredes. §. si unus.*  
*ff. famil. ercif. Surd. d. consil.* 43. n. 8. ubi n. 12. dicit, procedere tam in prædio urba-  
no, quam in prædio rustico, ex *Ruin. consil.* 143. n. 18. lib. 4. Bero. *consil.* 173. n. 12.  
lib. 1. Ripa in *d. l. quominus. n. 140.* Etiam si daretur casus, quod ꝛ socii convenirent 37  
in locando, sed unus vellet locare personæ honestæ, alter vero inhonestæ, præ-  
ferretur ille, qui vellet locare personæ honestæ, Ang. in *d. l. 1. C. qui testa. fac. poss.*  
*Socin. d. consil.* 58. n. 2. vers. circa secundum. lib. 4. & in *d. §. Labeo. n. 5.* Dissentit ab  
hac opinione *Ruin. in d. §. Labeo. vers. si vero daretur, & in consil.* 75. in fi. lib. 1. sed ma-  
le, ut per Menoch. *d. casu* 442. n. 5. Etiam si à persona ꝛ inhonesta plus mercedis 38  
daretur, nihilominus danda esset personæ honestæ, quia honestas anteferri debet  
utilitati, & apud viros bonos illud dicitur utile, quod honestatem quoque conti-  
net. Et quod omni pondere gravior quam reliqua omnia honestas sit habenda,  
& id esse utile, quod honestum est; tradit *Cicero lib. 3. offic. ver. cum igitur aliqua*  
*species. Et omnino persona inhonesta domus non esset locanda, si ex tali locatione insurgeret*  
*peccatum, ut per Navarr. in manual. cap. 17. sub num. 195. Graff. in suis decis. au-*  
*reis. part. 1. lib. 1. c. 24. nu. 20.* Et si ambæ personæ ꝛ essent honestæ, illa præ- 39  
ferretur, quæ vellet locare plus offerenti, *Ruin. consil.* 75. in fin. lib. 1. Menoch. *d.*  
*casu* 442. num. 6.

Si vero ambæ personæ ꝛ essent honestæ, & parem mercedem offerrent, quid 40  
agendum sit, ad sunt diversæ Dd. opiniones. Nam aliqui dicunt, quod donec  
erunt discordes, domus vacare debet. Angel. in *d. l. 1. Cod. qui testam fac. poss. Socin.*

S f

d. cons.



- d. conf. 58. sub num. 2. lib. 4. & in l. si socius. num. 4. ff. si cert. pet. & in d. l. servi electio-  
ne. §. Labeo. num. 5. ff. de leg. 1. Gomes. lib. 2. resol. jur. tit. de locato sub num. 14. Me-  
noch. d. casu 442. sub num. 11. & 12. dicit ad hoc conferre quod ait Bart. in l. hujus-  
modi. §. ult. in fin. ff. de leg. 1. quod quando partes invicem non conveniunt, res non  
fortitur effectum. Et Socin. in dictis locis proxime allegatis pro hac opinione*
- 41 considerat duo fundamenta. Unum est, quod quando duo t concurrunt in con-  
cedendo jus indivisibile diversis personis, se invicem impediunt, & nullius con-  
cessio fortitur effectum. Io. And. in c. in re communi. de reg. jur. in 6. ubi arguit, quod  
si duo patroni sunt discordes, & presentant diversas personas ad beneficium, quod  
est indivisibile nulli ex presentatis jus acquiritur. Alterum est fundamentum,  
quod in pari causa inter socios regulariter de jure communi potentior est causa  
prohibentis. l. Sabinus. ff. com. divid. & subjungit, quod, ut supra firmavi, liceat t  
42 socio uti re communi ad usum destinatum, invito altero socio, procedit, quando  
socius utitur ad usum destinatum, & alter non vult uti ad usum destinatum; & non  
procedit, quando, prout modo loquimur, uterque socius vult uti ad usum desti-  
natum. Et ratio diversitatis inter casum & casum est, quia in primo in eo, qui uti  
non vult, non adest legitima causa prohibitionis, ne alter utatur; & in secundo  
casu, cum uterque uti velit ad usum destinatum, adest in utroque par ratio prohi-  
bitionis, & ideo stante pari ratione ad invicem se impediunt, ex Arist. in lib. 5.  
Metaph. & est text. in l. ubi repugnantia. ff. de reg. jur. Altera est opinio, quod isti  
43 focii t sic discordes Iudicis officio ad concordiam reduci debeant. Bald. in c. cum  
omnes. nu. 20. de constit. Ang. in d. l. 1. C. qui testam. fac. poss. per text. in l. quorles. in  
princ. ff. de usufr. & in l. hujusmodi. §. fin. ff. de leg. 1. ita etiam tradit Socin. in d. l. si  
socius. & in d. §. Labeo. & in d. conf. 58. sub num. 2. lib. 4. Verum licet Iudex pos-  
sit t se interponere pro concordia, tamen non potest cogere, Ruin. in d. §. Labeo.  
44 col. 6. vers. secundo casu. & concordiam à Iudice posse suaderi, non autem impe-  
rari, post alios tradit Ias. in auth. si vero contigerit. col. ult. C. de Iud. Felin. in rub. de  
treuga & pace. Dec. in l. quidam astimaverunt. sub num. 4. ff. si cert. pet. Duobus ca-  
45 sibus t posset suaderi, & imperari; primo, quando plures discordarent in præju-  
diciu tertii. Bart. in l. hujusmodi. §. ult. & ibi Ias. num. 10. ff. de leg. 1. & in l. 2. §.  
ex his. ff. de verb. oblig. Secundo, quando adesset timor scandali. Bart. in d. l. hu-  
jusmodi. §. ultimo. in fin. Angel. in d. l. 2. §. ex his. Chassan. consil. 1. vers. ad secundum  
præsuppositum. num. 18. Ruin. in d. §. Labeo. col. 6. ver. 2. casu. Menoch. d. casu 442.  
46 num. 9. Tertia & ultima est opinio, quod forte t discordia hæc dirimatur. Ruin.  
in d. §. Labeo. col. 6. vers. posset etiam ex sententia. Bart. in d. l. hujusmodi. §. ult. in fin.  
sed quod hoc remedium locum habere non possit, tradit Menoch. d. casu. 442.  
num. 10. ea ratione, quia ista sit quæstio facti, & non quæstio juris, & quod quæ-  
47 stio t facti forte dirimi non possit, si partes contradicant, ex Tiraq. in tract. de  
jur.



*jur. primog. q. 17. opinione 1. num. 91. & in fin. quest.*

Verum ego si Iudex essem, cessante alia causa cogendi partes ad concordiam, forte t̄ dirimerem, cujus opinio esset sequenda, & deinde socios cogerem ad sortis indictum observandum, ut dixi etiam *in c. proxime precedenti*, fieri debere, ubi socii discordant in reficiendo rem communem, quod enim contradictiones comprimat fors, scriptum est *Proverb. cap. 18.* Et sic utendo iudicio sortis, dici non poterit, quod alter alterius voluntatem invitus sequi cogatur, quia cogitur parere Iudicis præcepto fundato non in alterius voluntate, sed in iudicio sortis. Et differentia, quæ fit t̄ inter quæstionem juris & facti, mihi non placet, quia, ut dixi *in c. precedenti*, diversa ratio inter unam & aliam considerari non potest. Et sortibus usi fuerunt Iosue & Saul super facto, & non super quæstione juris, ut habetur *26. q. 2. in princ.* Redeundo ad suprapositam conclusionem, si daretur casus, quod unus ex sociis t̄ recusaret locare partem suam domus, locari solitam, & 50 diceret, quod vellet inhabitare pro parte sua, recusans tamen conducere partem alterius socii. Hoc casu possit quidem socius inhabitare, sed tamen alteri socio impedimento esse non debet, quo minus possit partem suam alteri locare, nisi domus esset talis, quæ commode per cœnacula dividi non possit, vel quod socius vellet introducere in parte sua personas inhonestas & suspectas. Castren. *in l. hæc distinctio. §. cum fundum. ff. locati.* movetur per glos. *in l. non aliter. ff. de usu & habitat.* Petr. de Ubald. *in tract. de duob. fratr. part. 1. sub num. 12.* Et in hoc casu t̄ ipsis 51 discordantibus aliud remedium non datur, nisi quod deveniant ad divisionem, Socin. *in d. l. si socius. sub. num. 5. ff. si cert. pet. & in d. §. Labeo. sub num. 6. Gomef. lib. 2. resolut. jur. tit. de locat. sub num. 14. Menoch. d. casu 442. num. 11.* Et si daretur casus, quod socius, qui vult inhabitare, vellet etiam conducere partem alterius socii, qui tamen potius vellet t̄ eam extraneo locare, 52 Socin. *in d. l. si socius. num. 6. & in d. §. Labeo. num. 7. & in d. conf. 58. col. pen. lib. 4.* tenet, socium istum cogi posse ad locandum partem suam alteri socio, inhabitare volenti, potius quam extraneo, & Socinum sequutus est Ruin. *in conf. 143. nu. 19. vers. sed his non obstantib. lib. 4. Gomef. d. lib. 2. resolut. jur. sub num. 14. Menoch. d. casu 442. num. 14. & 15. qui post Socin. dicit ita sensisse Bald. in l. 1. n. 7. C. qui restam. fac. poss. & quod hanc visus est probare Ias. ibidem num. 25. Dec. nu. 29. & Marf. sing. 369.* Et ultra Baldi auctoritatem ea ratione t̄ movetur Socin. ad tenendam 53 hanc opinionem, quia regula est, quod socius invito socio potest uti re communi, si alterius socii prohibentis non interest, & ille qui vult partem suam extraneo locare, non potest probabiliter prætere interesse, si potest eandem mercedem, & pecuniam à socio inhabitare volente recipere, quam reciperet ab extraneo. *arg. l. nummis. ff. de in lit. jur. Gloss. in d. l. Sabinus. ff. commun. divid.* Contra t̄ 54 hanc rationem insurgit Ruin. parum sibi constans *in d. §. Labeo. col. 7. vers. & minus etiam.*



etiam. dum dicit, *Glof. in d. l. Sabinus*, loqui, quando vult quis uti re communi, absque eo quod petat novi aliquid fieri ab alio socio. Petendo enim, quod aliquid faciat, si facere debet invitus dicitur agi de ejus interesse. Nam, ut dixi in *c. precedenti. n. 27. ex Natt. conf. 215. n. 7. lib. 1. & ex Surdo in conf. 387. nu. 11. lib.*

- 55 3. qui mutat veterem formam ædificii invito ꝛ socio dicitur deteriore facere, licet videatur meliorare, per *l. usufructuarium novum tectorium. ff. de usufr.* Et quemadmodum qui suam explet voluntatem dicitur lucrari, *Glof. in l. fin. ff. de usufruct. gl. in l. penul. ff. de cond. causa data. Tiraq. in tract. de utroque retract. in præfat. n. 28. Covar. in reg. peccatum. part. 2. §. 1. Becc. conf. 20. nu. 17. Neviza. conf. 74. Surd. conf. 440. n. 3. lib. 3. ita damnum pati dicitur, qui invitus aliquid facere cogitur.*

- Adhærendo opinioni Socini Menoch. *in d. casu 442. sub num. 18. respondet,*  
 56 quod istud interesse ꝛ solius voluntatis non est considerabile, sed quod potius debet dici quædam iniquitas & perversitas, & ad ejusdem Socini opinionem probandam addit aliam rationem, quam sensisse dicit Bald. subobscurè admodum loquens *in d. l. 1. nu. 7. qui testam. fac. poss.* nempe quod in re communi spectatur arbitrium boni viri, & ideo æquum præferri debet iniquo, *§. ult. Instit. locati.* ubi gl. & bonus vir non debet arbitrari, uti æquitatis amator, quod domus communis socio non sit concedenda, solventi debitam mercedem, & non extraneo. Et  
 57 cum hac opinione ꝛ ego etiam pertansco, quia non procedunt in ea tradita à Natt. & Surd. quia loquuntur ipsi, quando mutatur forma rei, & hic nulla intervenit mutatio, & cum iste socius intendat locare, certe æquitas suadet, quæ maxime inter socios servanda est, quod magis licet consocio, quam extraneo, & hoc eo magis procedit, si socius inhabitans haberet uxorem & filias, ut Menoch. considerat *d. casu 442. num. 21.* Prædicta vero de domo solita locari, quod locari  
 58 possit, non procederent, quando domus ꝛ non esset solita locari, quia altero socio recusante, quod locetur, non poterit locari, ita tenet Socin. *in d. confil. 58. sub nu. 1. vers. hanc etiam. lib. 4.* ubi tamen ex sententia Bald. *in c. cum omnes. num. 29. de confil.* dicit, quod Iudex arbitratibus utriusque partis, & illud faciat fieri concorditer. Ab hac opinione dissentit Ruin. *in d. §. Labeo. colum. 6. vers. sed primum dictum;* & vult, quod impediatur locatio ex regula *l. id quod nostrum. ff. de reg. jur.* & quia quis ratum habere non cogitur id, quod suo nomine factum est, etiam utiliter, subjungendo tamen, quod si ex contradicentis in justo impedimento locare volens sentiat damnum, erit impedimento locare volens sentiat damnum, erit impediens obligatus ad interesse, ex Bald. *in c. 1. §. si quis. de manso. de contro. investi.* Cum Socino hoc totum ꝛ relinquendum esse Iudicis arbitrio tenet Menoch. *d. casu 442. in fin.* ob summam æquitatem, quæ inter socios observari debet. *§. ultimo. Instit. de societ.* Et si adhiberi potest, subjungit ab initio remedium



dium locando domum, id quidem satius est, quam differre, & deinde condemnare impediētem ad interesse, illius enim injuste impediētis calumnia ab ipso exordio præservanda est.

Mihi non placet neque ꝑ opinio Socini, neque opinio Ruini, inquam Socini opinio non placet quia, ut, jam supra dictum fuit, potest Iudex persuadere concordiam, sed non imperare, & quod suo arbitrio possit Iudex partes reducere ad concordiam, hoc non dicit Bald. in libro meo *in d. cap. cum omnes*. quando, pro ut in præsentī, præsupponimus, domus non ꝑ est solita locari. Licet enim Iudicis arbitrium maxime sit attendendum in societate, tamen id verum est intra societatis fines, & ultra fines societatis, quod socius cogi possit ad aliquid faciendum Iudicis arbitrio, minime verum est. Et hoc est, quod vult dicere Ruin. *in d. §. Labeo*. quod socius non cogitur habere ratum id quod suo nomine utiliter gestum est, nempe extra fines societatis. Et ad hoc facit, quod supra dictum fuit, socium posse uti re communi, si adsit ejus utilitas, dummodo non adsit alterius socii damnum, si utatur tamen intra fines societatis, & ad usum destinatum, & non ultra usum destinatum. Et non placet opinio Ruini in ea parte, dum vult, quod socius ꝑ injuste recusans teneatur ad interesse, hoc enim non dicit Bald. *in d. c. si quis. de manso*. Et si, prout Ruinus præsupponit, socius possit prohibere, ne locetur per regulam *l. id quod nostrum*; & quod non cogatur habere rata utiliter gesta suo nomine, utique non poterit dici, quod injustum sit impedimentum, & per consequens quod teneatur alteri socio ad interesse, quia interesse non debetur dolo & culpa cessante, & qui jure suo utitur, dolo & culpa carere dicitur, & teneo, quod in hoc casu inter socios discordantes nullum aliud adsit remedium, nisi quod deveniant ad divisionem, juxta dicta supra n. 35.

Quid si tota domus ꝑ fuerit in habitata ab uno ex sociis, utrum alteri socio pro parte sua teneatur solvere mercedem? Petr. de Ubald. *in d. tract. de duob. fratr. part. 5. sub num. 11*. dicit, quod non tenetur ad pensionem, quia habitatio est actus, qui pro parte expediri non potest, & ideo habitans censetur uti jure suo *l. merito. ff. pro soc.* & hanc opinionem tenere citantur Glof. *in d. l. Sabinus. ff. comm. divid. & ibi Flor. col. 1.* Bald. Angel. Cuman. Castr. Aret. & Roman. *in l. duo fratres. ff. de acquir. hered. Bald. in c. 1. §. prater ea ducatus col. 2. num. 7. de prohib. feud. alinat. per Federic. Castr. in l. 1. c. qui testam. fac. poss. & ibi Ias. num. 10. & in §. Labeo. num. 17.* Socinus *in l. si socius. ff. si cert. pet. & in cons. 58. sub num. 4. in fin.* ubi de communi testatur, & de communi etiam testatur Menoch. *cons. 121. sub num. 103. lib. 2.* Sed quid dicendum est, si domus erat ꝑ solita locari, & socius locatione finita, eam iterum non locavit; sed in ea inhabitavit, utrum teneatur ad mercedem, & quod eam solvere teneatur, dicendum videbatur, quia fructus, qui ex re communi percipiuntur, ut dixi supra num. 16. communes esse debent, per tex. *in l. qui*



*scit. fundum. in princ. ff. de usuris. & est text. in l. si quis putans. §. i. ff. com. divid. & si unus solus inhabitat, dicitur percipere totam commoditatem, & ideo tenetur medietatem pensionis alteri socio debitam solvere. Et in hoc casu non videtur obstare, quod socius non teneatur ad mercedem, quia uti non potest in parte, quod*  
 65 *non utatur in toto, & non videtur obstare, quod tunc demum ꝑ socius teneatur restituere partem fructuum, quando proveniunt ab extra, ut dicitur de fundo rustico, & dicitur de pensionibus, quę percipiuntur ab extra, nempe ab inquilino de fundo urbano, sed quod non teneatur aliquid dare socio ratione commoditatis, quam ex re ipsa intrinsece puta inhabitando capit, ut distinguit Gomes. in lib. 2. resolut. jur. tit. de locato. sub n. 14.*

66 *Nam ad prædicta respondetur, quod procedunt ꝑ in domo non solita locari: tunc enim socius, si in ea habitat, & sic intrinsece ex ea commoditatem recipit, aliquid solvere non tenetur, sed si sit solita locari, & sic solitum sit, quod extrinsece fructus ex ea percipiantur, percipiendo socius pro se id, quod ab alio ad alterius etiam socii utilitatem percipere solitum erat, convenientissimum videtur, quod etiam partem mercedis alteri socio debitam solvat. Et est ratio diversitatis inter domum non solitam, & inter solitam locari, quia si non est solita locari, recte socius ea utitur ad usum destinatum, & si est solita locari, male facit socius eam non locando, & eam retinendo, contra solitum, & usum destinatum. Et ista opinio mihi placet, licet, quod partem aliquam pensionis socius inhabitans alteri socio solvere non teneatur, teneat Gran. Theorem 2. nu. 3. ubi ita Rot. Rom. tenuisse dicit, ut per Moedan. decis. 287. in causa Romana pensionis domus. quam decisionem videre non potui. Altera est questio in proposito de ꝑ*

67 *domo communi, utrum socius inhabitans domum communem, conventionione inita de solvendo mercedem alteri socio, teneatur finito tempore conventionis, si domum habitare continuaverit, solvere solitam mercedem, quasi dicatur durare eadem conventio, juxta text. in l. item queritur. §. qui impleto. ff. locat. Opinione affirmativam, quod solitam pensionem solvere teneatur, tenet Petr. de Ubald. in d. tract. de duob. fratr. part. 5. sub num. 11. vers. circa primum. Sed hanc opinionem ꝑ sibi nunquam placuisse dicit Granut. d. Theorem. 2. sub num. 1. quia d. §. qui impleto. ideo procedit, ne post tempus illicite quas inhabitare censeatur, quę ratio cessat in socio, qui semper jure licito totam domum communem, & pro indiviso socio adhuc invito inhabitare potest, etiam non soluta aliqua pensione, pro parte alterius socii, quia utitur re communi, & ad usum destinatum, & hanc opinionem tenentes citat Moedan. d. decis. 287. Rip. in d. l. servi election. §. Labeo. num. 14. ff. de leg. 1. & in d. l. quo minus. num. 141. ff. de flum. Anchar. Regienf. q. 28. nu. 2. lib. 2. Andr. Gaul. in suis observat. tit. de pignor. obser. 2. n. 4. Gomes.*

68 *lib. 2. var. resolut. c. 3. tit. de locato. sub num. 14. in fin. Mihi autem ꝑ magis placet opinio Petri*



Petri de Ubaldis, quia si domus est solita locari, & socius in ea inhabitat, dicendum est, quod id faciat juxta solitum, cum solitum ipse alterare non possit, & ideo solito uti præsumatur, ne contra solitum facere præsumatur; & ratio considerata à Gomesio, quod socius suo jure uti præsumatur, militat contra eum, qui censetur uti jure suo, ut dixi juxta solitum, cum in ejus potestate non sit solitum alterare, in præjudicium alterius socii, & potest considerari, quod habitare & locare t à pari procedunt. *l. cum antiquitas. C. de usuf.* & cum si locaretur, teneretur ad pensionem; ita etiam dicendum sit, quod eam simpliciter inhabitando, cum sit solita locari,olvere teneatur, cum ipse eandem percipiat commoditatem inhabitando simpliciter, & alter socius idem patiatur damnum, si mercedem non recipiat, & hanc opinionem tenet Alciat. *de præf. reg. 2. præf. 17.* & ab hac sententia non esse tutum recedere dicit Ronchegall. *in l. eandem. in princ. sub num. 127. ff. de duob. reis.* Quatenus etiam dictum fuit supra, socium de re communi ultra partem suam disponere non posse, & ab altero t socio non censi 71 habere mandatum, notandum est etiam, aliter esse dicendum in rebus destinatis ad vendendum, puta in mercibus, quia eas unus socius solummodo in totum vendere poterit, & dicunt Dd. ex eo, quia istæ sunt destinatæ ad vendendum, quod in eis vendendis socius ab altero socio censetur habere mandatum, ut supra dixi, ut per Rimin. jun. *conf. 331. n. 11. lib. 3. Decian. conf. 30. num. 4. lib. 1. Rota Genuens. decis. 14. sub num. 67. & seq.* Et si socii habitant in diversis t locis, puta 72 unus Perusiæ, alter Florentiæ, quod ad invicem præpositi censeantur, tradit Bart. *in l. eandem. in princ. quest. 7. ff. de duob. reis. & in auth. hoc jus porrectum. C. cod. & in l. servus communis. ff. de stipul. servo. Ronchegall. de duob. reis. num. 195.* sed, ut dixi, quia inspecto fine, res vanaalis potest alienari à quolibet socio, si sunt in eadem civitate, ita puto, quod possint alienare si habitent in diversis civitatibus, non quia censeantur habere mandatum, sed quia ita fieri potest fine societatis inspecto, cum ad hoc fuerint emptæ, ut vendantur, & ad hoc, ut lucrum ex venditione perciperetur, & ita quod mandato non sit opus, ubi jure proprio res expirari possit à socio, considerat Rota Genuens. *d. decis. 14. nu. 68.* & ita quod Bart. improprie loquatur, dum vult, quod socii dicantur adinvicem præpositi, si habitant in diversis civitatibus, tradit Rota. Genuens. *d. decis. 14. num. 71. & 72.* Et quod unus t ex sociis solus possit res societatis vendere quando societatis conven- 73 tionem & fine inspecto, potest solus administrare, tradit Alex. *conf. 210. num. 10. lib. 7.* Et quod socius t non dicatur excedere societatis formam, si faciat ea, 74 quæ secundum solitum finem societatis inspiciunt, ut si emat & vendat ad creditum, & si faciat ea, quæ societati magis utilia sunt, tradit late Cephal. *conf. 768. lib. 5.*



N. 6. Imò videtur socius à socio habere tacitum mandatum. Quod etiam si nullus juris textus expresse arguat; tamen ipsa intima natura rei hoc facile prodiderit. Nam si rem communem administro, quomodo aut qua ratione? respondebis ratione societatis. At quare, ratione societatis? hic hærebis, nisi dicas, societati in esse tacitum vel implicitum mandatum, id est consensum & voluntatem tuam implicitam, qua mihi id licitum sit. Quo usque verò tacitum hoc mandatum se extendat, dicit auctor cap. 30. n. 11. & sequent. Atque etiam breviter declaratur decisione sexta. Supremi Curiae Holland. Senatus: *Quamquam enim, inquit, sociorum singuli ex contractu socii in solidum teneantur, ut qui sese invicem negotiis præposuisse videantur, id tamen non aliter locum sibi vendicat, quam si expresse in causam societatis sit creditum, quatenus res in utilitatem cesserint &c.* Ex quo etiam apparet censuisse Senatum socios à se invicem habere tacitum mandatum, illis verbis: *sese negotiis invicem præposuisse videantur.* Concordat D. Wissembach disput. 32. ad tit. de Societate. ff. n. 26. Cum Moz. Costal. Surd. Boer. ibi allegatis. Et quamquam Rota Gemensis decisio. 14. n. 67. & seq. multis rationibus sed parum firmis contrarium asserere conetur; aliquo modo tamen id admittit; puta in mercibus venditioni destinatis, ut & auctor hic n. 71. & 34. cum utilitas ad socium ex contractu socii redundat. Quid hoc alium est quam veritati manum dare. Et cum auctor ait n. 72. non opus esse mandato, cum ille finis sit societatis, ut alter alterius rem communem agat. Esto, iste sit finis societatis. At ille finis non est in vago, aut volat in vacuo ut atomi Epicuri. Est ergo in mente & intentione contrahentium & sociorum, qui id intendunt & sibi propositum habent; hoc est, qui id ita voluerunt & invicem consenserunt. Id quid aliud sit quam tacitum mandatum non video. Ad ulteriorem hujus probationem vide autorem ipsum cap. 30. n. 7. & 8. n. 15. 16. & cap. 14. n. 44. ubi id expresse ll. & rationibus probat, cujus immemor, hic contrariæ est sententiæ.

## CAPUT XXIX.

## De Accidentalibus societatis.

## SUMMARIUM.

- 1 Accidentalibus considerantur ratione culpe, ratione mora, & ratione pacti apposti supra naturam contractus.  
*Accidens est quedam forma superaddita super naturam contractus.*
- 2 Pœna apponitur in contractu societatis.  
*Pœna promissa per stipulationem, prima obligatio non novatur, sed per unam tollitur altera, quatenus concurrunt.*
- 3 Pœna debetur, sub qua promisit socius non obligare res societatis.  
*Socius, si quiete cum socio vivere promisit, sub pœna dupli, & cum occidat fiscus tenetur ad pœnam.*  
*Pœna, quod pacta servantur, debetur secuta inobservantia.*
- 4 Pœna pro qua quantitate promitti & exigi possit, duodecim sunt opiniones, remissive.

5 Pœna



- 5 *Pœna legalis non potest, sed conventionalis potest excedere quadruplum, sive apponatur per verba multiplicativa, puta duplum, seu quadruplum, sive per verba numeralia, puta centum, & ducenta, cum distinctione tamen.*
- 6 *Pœna conventionalis si sit promissa per nomina multiplicativa, non potest excedere, si per nomina numeralia, potest excedere quadruplum, & est magis communis opinio.*
- 7 *Pœna quod non exigatur ultra interesse, esse communem opinionem dicunt aliqui.*
- 8 *Pœna an debeat ultra interesse, distinguitur alio modo.*
- 9 *Pœna ratione contemptus si excedat duplum, à Iudice taxatur.*
- 10 *Pœna, si adjicitur contractui continenti certam quantitatem, non potest excedere duplum.*
- 11 *Si vero adjicitur contractui continenti incertam quantitatem, non potest excedere verum interesse.*
- 12 *Pœnam moderandi qualitas potest pendere à Iudice, licet conventionis substantia pendeat à partibus.*
- 13 *Pœna ex certa scientia promissa utrum possit excedere quadruplum, & num. 14.*
- 15 *Pœna stante juramento, utrum possit excedere quadruplum, & num. 16. & 17.*
- 18 *Pœna promissa debetur etiam aequitate inspecta, & de jure canonico, & nu. 19.*
- 20 *Pœna exigi potest, etiam in conscientia.*  
*Pœnam si non solvat debitor non requisitus non peccat.*
- 21 *Fallit pro quantitate veri interesse.*
- 22 *Fallit ratione perjurii.*
- 23 *Fallit, si eam solvere fuit condemnatus.*
- 24 *Pœna, quod in conscientia exigi possit, ultra verum interesse, limitatur, si exigi debet à personis ecclesiasticis.*
- 25 *Pœna exigi non potest, quando fuit adjecta in fraudem usurarum.*
- 26 *Pœna dicitur adjecta in fraudem usurarum, si fuit adjecta quantitati, secus si fuit adjecta facto.*
- 27 *Pœna si fuit adjecta quantitati, non censetur adjecta in fraudem usurarum, si fuit adhibitum juramentum.*
- 28 *Juramentum reddit contractus magis suspectos.*
- 29 *Procedit, quando esset omnino insolitum.*
- 30 *Contraria opinio vera, quia non erubescit fœnerari, qui non erubescit jurare.*  
*Juramentum auget presumptionem usurarum.*
- 31 *Pœna promissa ab uno ex sociis an altero contraveniente debeat.*
- 32 *Pœna, si plures promittant, si unus contraveniat, an in totum debeat.*
- 33 *Quid, si plures pro una persona reputentur.*
- 34 *Quid, si promissio contineat quid individuum.*



- 35 Nunciatio spreta si socius edificet, non nocet alteri socio.
- 36 Socius & Procurator non possunt facere delinquendo incidere alterum socium & dominum in poenam.
- 37 Socius, qui spreta nunciatio edificavit, potest repetere expensas ab altero socio, si à principio edificare utile fuit.  
Nunciatio facta ab uno ex sociis non prodest omnibus, sed nunciatio facta uni ex sociis nocet omnibus.
- Juramentum habet vim clausulae, rato manente pacto, ideo poterit poena peti.
- 38 L. si quis major. C. de transact. habet locum in societate jurata.
- 39 Secundum aliquos non procedit de jure canonico.
- 40 Tenendum est, quod etiam procedat de jure canonico.
- 41 Leges civiles loquentes de contractibus sunt approbatae de jure canonico, ubi non constat de expressa contradictione.
- 42 Mora de jure civili purgari non potest, stante juramento.
- 43 Mora, quod in omnibus locis purgari possit de jure canonico, tam in foro fori, quam in foro poli, tenent aliqui.  
Mora, quod purgari possit in foro poli, sed non in foro fori, de jure canonico tenendum est.
- Intellectus c. potuit. de locat.
- Celeriter quando satisfactio facta dicatur, statum Iudicis arbitrio.
- 44 Mora purgationi non est locus, quando adest pactum resolutivum.
- 45 Mora non purgatur, si ejus purgationi fuisset renunciatum.  
Mora purgationi dicitur renunciatum, quando fuit renunciatum omni juris & legum auxilio.
- 46 Juramentum quid operetur in contractibus, & n. 47.
- 48 Fidejussores apponuntur pro majori securitate.  
Fidejussores cuilibet obligationi accedere possunt.
- 49 Fidejussor non obligatur, si non adest principalis obligatio.  
Fidejussor non obligatur, si principalis contrahens non possit contrahere vigore statuti.
- 50 Etiam si se obligat principaliter, & in solidum.
- 51 Fidejussor si se obligat principaliter & in solidum, si principalis non potest contrahere, dicitur color quaesitus, & fidejussoris obligatio non valet.
- 52 Contraria est opinio, quod fidejussor sit obligatus, & n. 51. 53.
- 54 Et si jurasset fidejussor, licet non valeret contractus, teneretur ad observantiam juramenti.  
Et teneretur uti expromissor, qui se obligat pro non obligato.
- 55 Fidejussor re, loco & tempore & causa, in plus obligari non potest, potest tamen duriori vinculo obligationis astringi.



- 56 Fidejussor si promittat solvere eam quantitatem, in qua debitor principalis expunctis rationibus debitor apparebit, & si decedat debitor rationibus non expunctis, fidejussor non erit obligatus.
- 57 Sed quod dicitur de morte, non procedit, si principalis aufugiat, nisi fuga sit cum consensu fidejussoris.
- 58 Fidejussori & correo solvendi cedi debent actiones, & habent exceptionem cedendarum.
- 59 Exceptio cedendarum competit, etiam si contra cedentem resultaret.
- 60 Cessio est necessaria, alias alia actio non competeret.
- 61 Cedens tenetur etiam dare scripturas.
- 62 Cessio an statim, facta solutione, fieri debeat, ad hoc ut valeat. & nu. 63. & 64.
- 63 Cessione non facta erit agendum actione negotiorum gestorum.
- 66 Officialis solus dicitur principalis in societate officii, fidejussores licet sint obligati in solidum, non per hoc sunt plures rei, cum aliter sensisse contrahentes appareat.
- 67 Correi dici non possunt, qui obligantur ex stipulatione, & non ex societatis contractu, & correi sunt illi, qui obligantur ex eadem causa, & ex eodem contractu.
- 68 Principalis in societate officii dicitur ille, qui vere recipit pecunias, & alii cum eo obligati dicuntur fidejussores.
- 69 Fidejussor dicitur etiam officialis, quia respectu ejus, qui pecunias habuit, & societatem contrahere non poterat, dicitur color quaesitus.
- 70 Officialis, quod aliquando dicatur principalis, aliquando fidejussor, qualiter procedat.
- 71 Officiales & omnes alii obligati quod dicantur fidejussores, & qui recipit pecuniam principalis.
- 72 Societas officii sustinetur solummodo ob periculum mortis.
- Cessionem impetrare utile est, licet competat actio negotiorum gestorum.
- 73 Socius non repetit soluta actione negotiorum gestorum, sed actione pro socio.
- 74 Literas scribens approbando personam alicujus, si contineant verba generalia, non dicuntur obligatoria; secus si specialia.
- 75 Litera mercatorum ubi essent dubia, intelligi debent secundum eorum consuetudinem.
- 76 Litera cambii qualiter obligent scribentem, remissive.
- 77 Literas recipiens si non contradicat, an dicatur fateri contenta in eis, remissive.
- 78 Instrumentum & contractus differunt, sicut continens & contentum.
- 79 Societas perfecta dici non potest ante confectam scripturam, stante partium conventionione.
- 80 Si partes simpliciter dixerunt, de societate deberi confici instrumentum, an sit perfecta, antequam conficiatur? Una est opinio negativa.



- 81 Altera est opinio affirmativa, quæ magis placet.
- 82 Instrumentum, si debet confici de consuetudine, intelligitur solummodo quoad probationem.
- 83 Scriptura si est necessaria ad probationem, societas non poterit probari, nisi per scripturam, & partis confessionem.
- 84 Scriptura privata quod habeat vim publici instrumenti, an fieri possit partium conventionem.
- 85 Opinio affirmativa probatur.
- 86 Scriptura privata si vim cameralis obligationis habere debeat, ex partium conventionem, sufficit ad obtrinendam executionem.
- 87 Instrumentum ubi est conficiendum, potest etiam quis cogi ad opponendum in eo clausulam quarantigia, & obligationem cameralem.
- Contraria opinio magis placet.
- 88 Instrumentum debet confici de qualibet obligatione.
- 89 Dummodo non adfit alia probatio, puta scriptura privata.
- 90 Instrumentum continens debitum, debet cancellari facta solutione, & non sufficit facere instrumentum quietationis.
- 91 Instrumenta debent confici secundum consuetudinem, & in eo apponi debet obligatio cameralis, si ita est consuetum.

**L**oquendo de accidentalibus Bald. in l. 1. sub n. 2. C. commodati. dicit, quod tripliciter accidentalia sunt in contractibus considerari possunt, nempe ratione culpæ, ratione moræ, & ratione pacti apppositi supra naturam contractus. Et iterum de eis loquendo in l. in vendentis. sub n. 7. C. de contrah. empt. dicit, quod accidens in contractu est quædam forma superaddita supra naturam contractus ex aliquali modo, vel pacto, quæ potest adesse & abesse absque subjecti corruptione, ut etiam retuli supra c. 2. n. 17. Et quia de accidentalibus à pactis provenienti. non solum locutus fui in d. c. sed in discursu totius tractatus, & de culpa & de mora locutus fui supra cap. 22. modo, quia hic congruus est locus, juxta præpositi ordinis seriem, agam de quibusdam aliis accidentalibus, quæ in ipso contractu apponi à contrahentibus solent. Et primo quero de pœna, quæ à sociis & aliquando stipulari & promitti solet? Quod enim hoc fieri possit, est tex. in l. si quis à socio, & in l. seq. & in l. duo societatem. ff. pro soc. quibus in iuribus probatur, ut ibi per gl. Bart. & Bald. ex stipulatione pœnali, apposita in contractu societatis, primam obligationem non novari, nisi id expresse actum fuerit, & quod ex actione facta per unam tollitur altera, quatenus concurrent, & idem tradit Bart. in l. ita stipulatus. ff. de verb. obl. & in l. singularia. ff. si cert. pet. & in l. pradia. ff. de act. empt. Corn. conf. 2. sub n. 14. lib. 3. Et loquendo



quando de socio, qui t̄ promissit non obligare res societatis sub p̄na, quod valeat 3  
 promissio & p̄na exigi possit, tradit Alex. *conf. 10. lib. 7.* Et loquendo de duobus  
 fratribus, qui bona communicaverunt, & insimul quiete & pacifice vivere pomise-  
 runt sub p̄na dupli bonorum communicatorum, quorum unus alium interfecit,  
 quod fiscus, qui vult succedere in bonis homicidæ, teneatur heredi occisi solvere  
 p̄nam dupli de bonis communicatis solummodo tempore initi contractus, con-  
 sultuit Corn. *conf. 266. lib. 3.* Et de promissione p̄næ appositæ in contractu socie-  
 tatis, si pacta non servarentur, quod valeat, & quod debeat, secuta inobservantia,  
 tradit Rim. jun. *conf. 89. lib. 1.* Et cum possit promitti & exigi, quæro, pro qua quan-  
 titate promitti & exigi possit? In hoc enim versatur difficultas, nam variæ fuerunt 4  
 Dd. opiniones, quas, ut videri potest, longa serie recenset Rebus. *in l. uni. n. 543. C.*  
*de sent. quæ pro eo quod inter. prof.* ibi enim enumerat duodecim opiniones, sed eas om-  
 nes referre non intendo, ne sim merus hortulanus, seu transplantator, solum ea  
 referam, quæ convenientia erunt ad inveniendum, quid in tanta varietate sequi  
 debeamus. Equidem ipse Rebus. approbat p̄nam conventionalem ultra qua-  
 druplum exigi posse, & hanc dicit esse communem opin. sed ejus testimonio non  
 videtur fidendum, quia quod ista non sit communis opinio, tradit Menoch. *in*  
*tract. de arbitr. Ind. casu 260. n. 13.* Aliam opinionem distinguendo ponit Gomes.  
 ad leg. tauri commen. 63. n. 4. fol. mihi 752. & dicit, quod vera t̄ & communis reso- 5  
 lutio est, quod licet p̄na legalis non possit excedere quadruplum, tamen quod  
 p̄na conventionalis quadruplum excedere possit, sive apponatur per verba mul-  
 tiplicativa, puta duplum, simplum, quadruplum, sive per verba numeralia, ut  
 centum, & mille, & declarat, quod est differentia inter p̄nam adjectam certæ  
 rei, vel quantitat, principaliter deductæ in contractu, & p̄nam adjectam facto  
 rei vel quantitat incertæ, & vult, quod in primo casu p̄na debeat, sive fuerit  
 appositæ per verba multiplicativa, sive per verba numeralia. In secundo vero  
 casu vult, quod si fuerit appositæ per verba multiplicativa, non possit excedere  
 duplum, si vero fuerit appositæ per verba numeralia, possit excedere & valere in  
 qualibet summa & quantitate. Et est ratio differentiar secundum eum, quia in  
 primo casu posset p̄na excedere verum interesse, plus quam partes cogitassent,  
 si esset facta per verba multiplicativa. In secundo vero casu, ubi verba sunt nu-  
 meralia, quid præter partium intentionem evenire non potest, & secundum eum  
 ista est perfecta, brevis, & compendiosa resolutio hujus articuli & materiæ.  
 Neque tuta videtur opinio ista, quia licet de ea t̄ non faciat mentionem Bursat. 6  
*in conf. 53. lib. 1.* tamen aliter distinguit, & dicit, quod p̄na conventionalis po-  
 test exigi, sive sit promissa per nomina multiplicativa, dummodo non excedat  
 quadruplum, sive sit promissa per verba numeralia, etiam si excedat quadru-  
 plum, & dicit hanc esse communem opinionem, & eam esse magis communem  
 di-



dicat Alex. *conf.* 157. num. 7. lib. 6. Huic etiam opinioni tute inhereri non posse videtur, quia de ea dubitat idem Bursat. *in conf.* 21. num. 14. & *seq. lib.* 1. dum ibi vult, quod in contrahibus & bonæ fidei pœna ultra interesse exigere non possit, maxime attenta opinione Canonistarum, & quod ita observatur in regno Neapolitano, ut per Afflict. *decis.* 135. & hanc esse communem opinionem, quod pœna ultra interesse non exigatur, dicit Marant. *in disput.* 7. num. 26. & eam habere locum in terris ecclesiæ, & inter mercatores, inter quos proceditur bona fide, & de æquitate, secundum Bart. *in l. si fidejussor. §. quidam. ff. mandati.* dicit Cagnol. *in l. si quis major. num.* 156. C. de *transact.* post Parpal. ibi in 3. q. Gabr. *in suis conclus.* tit. de *malef. concl.* 34. num. 10.

8 Aliter & doctè quidem more suo distinguit & declarat hanc materiam & Menoch. *in d. tract. de arbitrar. Iud. casu* 260. num. 16. ex Roman. *in conf.* 510. sub num. 9. & nulla habita consideratione, an pœna fuerit promissa per verba multiplicativa, sive numeralia, distinguit inter pœnam adjectam ratione contemptus, & inter pœnam adjectam ratione interesse.

9 Primo casu vult, quod pœna ratione & contemptus adjecta in ea quantitate sit præstanda, quæ à Iudice ejus arbitrio taxabitur, per text. *in l. uni. vers. cum sci-mus. C. de senten. que pro ea quod inter. pro. juncta l. 1. in si. ff. de jure deliber. & c. de causis. de offic. de leg.* subjungit tamen, quod si non excedat duplum, poterit exigere ex *l. sciendum. ff. de evict.*

10 Secundo casu, quando adjicitur & loco interesse, subdistinguit, an adjiciatur contractui habenti certitudinem quantitatis, an vero adjiciatur contractui continenti quid incertum. Si adjiciatur contractui habenti certitudinem quantitatis, ad quam ipsa pœna referri potest, vult, quod duplum non possit excedere, quoniam si quod interest duplum non potest excedere, ut habetur *in d. l. uni. vers. sancimus.* ita pari ratione neque pœna loco interesse apposita duplum excedere

11 poterit, ex regula *l. cum qui. §. injuriarum. ff. si quis caut.* Si vero adjiciatur & contractui continenti quid incertum, vult quod non possit excedere verum interesse, quia si cum petitur interesse ex contractu continente incertum, Iudex ex sua subtilitate verum interesse considerare debet, & in eodem & non ultra debet rem condemnare. *l. 1. §. ult. juxta intellectum gloss. ibi ff. qui satisf. cog.* ita dicendum est, ipsam pœnam esse determinandam secundum interesse, ut tanta sit,

12 quantum est interesse. Nec obstat dicere, quod ita faciendo pœna promissa & non à partium conventionione, sed à Iudicis arbitrio penderet, ut dicit Rebuff. *in d. l. uni. num.* 536. quia respondet ipse Menoch. conventionis substantiam pendere à partibus, sed hanc qualitatem moderandi pendere à Iudice, & non esse inconveniens, quia ita fieri videmus in interesse, de cujus quantitate statur juramenti injuriati, seu damnum passi, in cujus taxatione adhibetur Iudicis

mo-



moderatio. Ista sic tradita à Menochio pluribus modis declarantur, & primo declarantur non procedere, cum t̄ ex certa scientia quis pœnam ultra verum interesse promississet, nam tunc vult, quod illa exigi possit, ex Roman. d. conf. 510. sub num. 10. ea ratione, quia ita scienter promittenti adscribitur, si tam large atque profuse promittit, & monet contrahentes, ut sint cauti, & advertant, quid ab eis promittatur, intelligit tamen, quod ista promissio quadruplum excedere non possit, ut dicit sub nu. 35. Sed quod non possit excedere quadruplum, loquitur contra magis communem opinionem, de qua testatur Alex. in d. conf. 157. num. 7. lib. 6. solum poterit sustineri ejus dictum, si sit t̄ facta promissio per verba multiplicativa, ut distinguit Bursat. in d. conf. 53. & Alex. in d. consil. loquitur de promissione facta per verba numeralia, & non per verba multiplicativa.

Secundo declarantur non procedere, quando t̄ promissioni fuisset adjectum juramentum, Anchar. conf. 148. Roman. d. conf. 510. num. 11. Ias. in l. si quis major. num. 29. C. de transact. & ibidem Parpal. num. 70. & Curt. sen. nu. 53. Bayer. in tract. de virtute jur. num. 139. Rebuff. in d. l. uni. n. 572. ita etiam tenet Seraf. in tract. de privil. jur. priv. 54. sub n. 3. Et quatenus Menoch. restringit hanc declarationem num. 33. & seq. quod non possit t̄ excedere quadruplum, ea ratione, quia, ut dicit Anchar. d. conf. 148. col. 2. vers. contrarium sentio, excessiva hæc promissio juramento non confirmatur, cum justitiæ, honestati & bonis moribus repugnet. c. suam, de pœnis, & juramentum debeat habere tres comites, justitiam, veritatem & honestatem c. animadvertendum. 22. q. 2. quæ hic non adsunt, videtur dicendum, ejus restrictionem non t̄ esse sequendam, quia ipse admittit pœnam ultra quadruplum non deberi, & ideo juramentum non habere dictos tres comites, & quia verissimum & secundum magis communem opinionem, quod debetur etiam ultra quadruplum, ideo verissimum etiam esse debet, quod juramento stante ultra quadruplum pœna promitti possit; imo dicendum videtur, quod juramentum nihil operetur, & quod etiam absque eo talis promissio sit observanda. Et quamvis aliqui teneant, prædicta procedere solum de rigore t̄ juris civilis, sed non procedere æquitate inspecta, & inspecta dispositione juris canonici, utper Gabr. in d. tit. de malefic. conclus. 34. num. 10. Cagnol. in d. l. si quis major. num. 156. post Parpal. ibi in 3. q. C. de transact. & Marant. in d. disput. 7. nu. 26. tamen tenendum est, quod procedant t̄ etiam de jure Pontificio, & inspecta æquitate, Bursat. in d. consil. 53. sub num. 20. post Alfen. Alvaren. in suo Specul. Ro. Pont. cap. 66. de Iudice num. 13. Et etiam quod procedant t̄ in conscientia, Corn. in consil. 28. in fin. & in consil. 69. in fin. lib. 2. & in consil. 2. sub num. 15. lib. 3. Seraf. d. tract. de privil. jura. privil. 54. sub. num. 3. Intellige tamen, quod potest exigi & retineri in conscientia, sed quod debitor, si non sit requisitus, si eam non solvat, non



- non peccat, & à confessore non potest ei injungi, ut solvat, ut per Corn. *in locis proxime citatis*, & per Menoch. *in d. casu 260. num. 40.* ubi alios citat Navar. *in manuali. c. 23. num. 67. & seq.* Sed quod possit debitor ꝑ retinere sine peccato non requisitus, erit intelligendum in terminis, in quibus loquuntur Dd. nempe quatenus excedit verum interesse: pro quantitate enim veri interesse retineri non poterit, & de hoc nemo dubitat. Navarr. *in Manual. c. 23. nu. 68. in fin.* Item non poterit ꝑ retineri sine peccato, si eam cum juramentoolvere promisit, propter perjurii reatum. Similiter eam retinere non poterit, si fuit ꝑ ut eam solvat condemnatus, ut per Tiraq. *in l. si unquam. Cod. de revoc. donat. in ver. sub n. 291.* qui citat D. Thom. Bald. & alios. Verum prædicta opinio, quod pœna ꝑ exigi possit ultra verum interesse, etiam in conscientia, limitatur non procedere, quando exigi debet à personis ecclesiasticis. Angel. *in conf. 43. in fin.* Rebus. *in d. l. uni. n. 568.*
- 25 Menoch. *d. casu 260. nu. 41.* Limitatur etiam ꝑ non procedere, quando fuit adjecta in fraudem usurarum. *l. cum allegas. C. de usur. Dd. in l. rogasti. §. si tibi ff. si cert. per. Rebuff. in d. l. uni. nu. 573.* Quando autem dicatur adjecta ꝑ in fraudem usurarum, recenset Purpurat. *in d. l. rogasti. §. si tibi. num. 79.* & Rebuff. latissime *in d. l. uni. num. 270. & num. 408.* & in summa concludunt, quod si sit adjecta facto, non præsumatur adjecta in fraudem usurarum, si vero sit adjecta dationi quantitatis, dicatur apposita in fraudem usurarum, ut per Menoch. *d. casu 260. num. 42.* Verum quod licet sit adjecta dationi quantitatis, tamen quod non præsupponatur
- 27 ꝑ apposita in fraudem usurarum, si fuit adhibitum juramentum, tradit Seraf. *in tract. de privileg. jur. privil. 53.* citat Alex. *in consil. 158. lib. 2.* Baver. *in tract. de virtute juram. num. 73.* Gram. *decis. 58. num. 6.* Guido. Pa. *sing. 795.* & dicit non esse præsumendum, juramentum fuisse interpositum in fraudem legis & in detrimentum salutis æternæ. *l. fin. C. ad leg. lul. reper.* Et objectioni, quod juramentum ꝑ facit, ut contractus reddatur magis suspectus. *c. super hoc. de renunciat. ut tenet in simili Speculat. in tit. de confess. §. nunc videndum restat, vers. sed nunquid.* Corn. *in consil. 23. colum. 2. lib. 3.* ubi inter alias præsumptiones ꝑ ad probandum contractum usurarium considerat, quod duplex juramentum in eo fuerat appositum, respondet procedere posse, quando juramentum esset omnino insolitum, quia insolita arguunt fraudis suspicionem, Glos. *in l. si quis, sub conditione. ff. de condi. indeb. Alb. in c. quod super his, de fide instrum. Ias. in l. 1. §. is videtur. colum. 1. in fin. ff. si quis jus dicent. non obtemp. Dec. in l. quæ dubitationis. num. 3. ff. de reg. jur.*
- 30 Sed ista opinio, quod juramentum ꝑ tollat præsumptionem usurariæ pravitatis, non est sequenda, quia est in ore omnium: Il giuramento essere la coperta delli bugiardi, & qui non erubescit exercere fœnus, non erubescit etiam perjurii, ut dicit Menoch. *in tract. de præsumpt. lib. 3. præf. 122. num. 62.* Et quod juramen-



juramentum non solum non tollat, sed augeat usuræ præsumptionem, post alios, quos citat, tradit Menoch. ibidem sub d. num. 62. & in conf. 109. nu. 17. lib. 2.

Sed quæro, si ab uno & ex sociis fuerit promissa pœna, & ab altero fuerit promissioni contraventum, an pœna debeatur? Ponit hanc quæstionem Bald. in addit. ad tract. Bart. de duob. fratr. n. 16. & dicit ille, qui contravenit, non incidit in pœnam, quia non est obligatus. l. jure societatis. ff. pro soc. & quod ille, qui est obligatus, non incidit in eam, quia non contravenit, ut not. in l. 3. §. opus. ff. de alienat. iudic. & citat Specul. in tit. de iudic. §. sequitur. vers. quod si duo fratres, & idem Bald. idem tenet in l. si patruus. nu. 22. C. comm. utr. iud. & eum sequitur Petr. de Ubald. ejus frater in tract. de duob. fratr. par. 8. n. 3. & Alex. conf. 239. n. 3. lib. 5.

Verum Petrus de Ubaldis dicto loco refert, Baldum in alia quadam additione dicere, quod alter, qui est obligatus, incidit in pœnam, quia est in culpa, per text. in l. & quicquid. in fin. cum 6. seq. ff. pro soc. quod non placet.

Et si plures promittant pœnam & unus contraveniat, an pœna in totum debeatur, regula ponitur, quod uno contraveniente, in solidum pœna non committatur contra observantem, Castr. in l. 5. §. fin. num. 3. ff. de verb. obligatio. Alex. ex communi in l. 4. §. cat. num. 46. ff. eod. Sed declaratur, quod si plures & sint personæ ab una parte in simul, quæ pro una reputentur, & promittant pœnam; sub conditione, puta si non solverint, quod tunc ex unius contraventione pœna in solidum quoad omnes committatur. Gloss. Bartol. & ceteri in l. 5. §. fin. ff. de verborum obligationib. Socin. post alios in l. 4. §. Cato. num. 182. & seq. ff. eod. Bursat. consil. 176. num. 50. lib. 2.

Item declaratur, si promissio & contineat quid individuum, quia tunc unius factum alteri nocet. Bart. in d. §. Cato. in 6. oppos. & alii post eum Bursat. d. conf. 176. nu. 52. sed vide, quæ in eadem facti specie pro alia parte tradit Menoch. d. conf. 123. lib. 2.

Etiam in proposito & notandum est, quod aliquando unus ex sociis facit contraventionem, & quæritur de pœna in ipsa nunciatione contenta, & dicendum est, socium alteri socio non nocere, si præta nunciatione ædificet, l. de pupillo. §. si plurium, & ibi Dd. ff. de nov. op. nunciat. quia, ut dicitur ibi in textu, factum unus non debet nocere ei, qui nihil fecit, & quia, ut las. dicit ibidem, sub num. 3. contemnere edictum prætoris est delictum, & facit quem incidere in pœnam, & non solum socius, sed nec etiam Procurator potest facere incidere dominum in pœnam. l. si Procur. ff. de cond. ind. etiam si haberet mandatum universale cum libera, &c. l. si pater. ff. de his qui in fraud. cred. & quia socius etiam universorum bonorum faciendo actum illicitum, non obligat alios socios. l. si fratres. §. per



- 37 *contrarium. & l. adeo. §. fin. ff. pro soc.* Bene poterit socius ꝛ ab altero socio repetere expensas, quas fecit in ædificando sprete nunciatione, si ædificare à principio utile fuit societati, licet postmodum fuerit damnosum. *l. si quis putans. §. fin. ff. comm. divid. l. as. post Bart. in d. §. si plurium. sub num. 5.* Et quamvis nunciatio facta ab uno ex sociis non profit omnibus, sed ab omnibus fieri debeat: tamen si sit facta uni ex sociis, afficit omnes, & est ratio differentie, quia nunciatio ex parte ejus, cui nunciatur, est in rem, & ex parte ejus, qui nunciat, est in personam, ut declarat Bart. & cæteri omnes *in l. de pupillo. §. si plurium. ff. de nov. oper. nunciat.* Et si in promissione pœnæ fuerit juratum in contractu, quia tale juramentum habet vim clausule, *rato manente pacto*, poterit pœna peti cum ipsa re principali. *Seraf. in tract. de privilegi. juram. privileg. 85.*
- 38 Secundo, quia etiam juramentum ꝛ est de accidentalibus, quæ in societatis contractu intervenire solent, quæro, an eo appposito in societate sit locus dispositioni? *l. si quis major. C. de transact.* Et quidem eam habere locum, non solum in transactione, sed in quolibet contractu, interveniente tamen dolo, & non alias, latissime more suo comprobatur *Gabr. in tit. de transact. concl. uni. num. 5. & 3.* Et quod procedat in contractu societatis, tenet *Corn. in cons. 121. num. 3. lib. 1. & in cons. 266. num. 3. lib. 3. Grat. cons. 15. in princ. lib. 1. & novissime Casta. in tract. de societ. offic. c. 69. num. 3. Rim. jun. cons. 124. num. 52. lib. 2.* Et ista opinio, juris civilis dispositione ꝛ inspecta, procedit sine difficultate, sed dubium est, an procedat juris canonici dispositione inspecta? Solent Dd. de hac quæstione agere, dum tractant de quæstione, an mora purgari possit, de æquitate canonica stante juramento, sed ego, ut clarius percipiatur, quid tenendum sit, quæro primo, an dispositio legis præfata procedat de jure canonico, postea videbimus, an stante, quod habeat locum, possit mora purgari? Opinionem negativam, quod legis præfata dispositio non procedat de jure canonico, tenet *Borgnin. decis. 43. num. 26. & in reput. in ver. pœna. part. 1. secundum primam impressionem.* Sed contrariam opinionem, quod procedat etiam ꝛ de jure canonico in foro fori in omnibus locis, tenet *Rimin. jun. in cons. 89. sub num. 23. lib. 1. & in cons. 124. lib. 2. & in cons. 907. num. 40. & seq. lib. 7.* Et ista vera est, & sequenda, quia omnes leges civiles loquentes de contractibus dicuntur approbatae de jure ꝛ canonico, ubi canones non contradicunt. *Abb. in c. ecclesie sancte Maria. colum. 4. de constit. ubi Felin. & Dec. num. 32. vers. tertia conclusio, & per eundem Dec. consil. 452. num. 13. lib. 2.* Et ista est communis opinio, contra quam male loquuntur tenentes contrarium, ut dicit *Rimin. jun. d. consil. 124. sub num. 46. lib. 2.* Quatenus vero quæritur, an mora ꝛ purgari possit, stante juramento, de jure civili expeditum est, purgari non posse, sed de æquitate canonica una est opinio, quod possit purgari in omnibus locis, & tam in foro poli, quam etiam in foro fori, *Seraf. in tract. de privilegi. juram.*



*jura. privil.* 48. num. 8. qui de communi testatur post Gabr. tit. de transact. conclus. uni. num. 10. Honded. consil. 34. num. 87. lib. 2. Farinac. in suis questionib. criminal. tit. de carcer. & carcerat. quest. 34. num. 140. Rota Ro. decis. 277. num. 5. part. 2. in novissimis. Altera est opinio, quod possit purgari & in foro poli, quia nunquam ecclesia claudit gremium redeuntibus, Alex. in l. si Insulam. col. antepen. ff. de verb. obligat. Gabriel, qui alios citat d. concl. uni. num. 13. Seraf. d. privil. 48. num. 7. sed quod non possit purgari in foro fori, Rimin. jun. d. consil. 89. sub num. 23. lib. 1. & d. consil. 124. num. 69. & d. consil. 907. num. 40. & seq. & ista opinio verissima est, & sequenda, nam probatur per textum in c. querelam. de jurejura. & in c. poterit locati. nam in d. c. querelam. si licuisset purgare moram, ille clericus non fuisset privatus ecclesia, & in d. c. poterit. ideo admittitur purgatio moræ, quia fit celeri satisfactione, ergo in contrarium sequitur, quod si satisfactio non esset celeris purgatio, neque etiam de æquitate canonica admitteretur. Et ita quod opinio, quæ se habet, quod de æquitate canonica purgari possit mora, stante juramento, procedat solummodo, quando promissio celeri satisfactione adimpletur, tradit Seraf. d. privil. 48. nu. 11. per text. in d. c. poterit locati, & dicit, quod quando satisfactio celeriter facta dici debeat, Iudicis arbitrio terminandum relinquitur. & ita tradit Menoch. in tract. de arbitrar. Iud. casu. 7. num. 13. Ubi etiam adesset pactum & resolutivum in contractu, de moræ purgatione non esset agendum. Grat. cons. 49. num. 23. & cons. 93. n. 61. & 77. lib. 1. Seraf. d. privil. 48. n. 29. Etiam ubi moræ purgationi & fuisset renunciatum, ejus purgatio non admittitur, & ei fuisse renunciatum, probatur, quando fuit renunciatum omni juris & legum auxilio. Rimin. jun. d. cons. 907. num. 43. lib. 3. & alios casus, in quibus moræ purgatio non admittitur, ponit Gabr. d. concl. uni. Seraf. d. privileg. 48. Honded. d. consil. 34. num. 9. Rimin. d. consil. 124. lib. 2.

Iuramentum an faciat transire societatem ad heredes, & an socius jurans & amittat privilegium, ne teneatur ultra quam facere possit, videbimus infra suo loco, quod habeat vim specialis hypothecæ, ponit Seraf. in d. tract. de privil. jura. privileg. 158. & quod faciat quem teneri ad solutionem usurarum promissarum, tradit idem Seraf. d. tract. privileg. 116. & omittis multis, quæ de juramento dici possent, quia diligentissime pertractantur ab auctore præfato in d. suo tract. solum dico, quod semper & addit robur actui, in quo apponitur, & si dici soleat iuramentum esse intelligendum secundum naturam actus, super quo apponitur l. fin. ubi Bart. Salic. & alii. C. de non numerat. pec. tamen id procedit secundum naturalia, ut non addat majus robur, quo vero ad accidentalialia, quod majus robur addat, tenendum est, ut declarat Seraf. in d. tract. privileg. 153. in fin. Et quod etiam addat ultra naturalia, tradit Surd. consil. 20. num. 21. lib. 1. Fidejussores etiam accidentaliter pro majori securitate contrahentes & in societate apponere solent.



- solent, §. 1. *Inst. de fidejuss.* & alia causa, ut teneatur, non requiritur, sed sufficit, quod ejus obligatio sit accessoria alterius obligationis, *Gomel. lib. 2. resolut. juris. c. 13. num. 1. Decian. consil. 72. num. 8. lib. 2.* & cuilibet obligationi accedere potest, etiam si sit solum naturalis, vel solum civilis. §. *in omnibus. Instit. de fidejuss. l. 1. & ibi Glos. & Bart. ff. eod.* Et ubi nulla t̄ adest obligatio in principali, etiam fidejussor non erit obligatus. *l. si sub impossibili. & l. cum lex. ff. eod. Gomel. d. cap. 13. sub num. 1.* & ideo stante legis seu statuti dispositione, quod quis contrahere non possit, si contrahat, cum neque etiam oriatur naturalis obligatio, si fidejussor contrahat accedens non obligabitur, Bartol. qui dicit menti tenendum, *in d. l. cum lex. num. 4. ff. de fidejuss.* Et etiam si fidejussor t̄ se obligasset principaliter, & in solidum, nihilominus ad solvendum cogi non posset, ut per Alex. *in consil. 66. lib. 4.* Nam licet fidejussor ita principaliter & in solidum promittens reus principalis efficiatur, & sic ipse & principalis sint duo rei, & quilibet in solidum conveniri possit, Bart. *in l. eandem. num. 5. & 6. ff. de duobus reis.* tamen hoc non procedit, stante quod principalis t̄ contrahere non possit. Tunc enim duo rei efficiuntur, quando quilibet potest se obligare, sed quando principalis non potest se obligare, dicitur color quæsitus, & præsumitur contractus celebratus in fraudem legis, & licet quis se obliget principaliter & in solidum, tamen fidejussor dicitur, ita tradit Bartol. *in l. reos. in princip. ff. de duobus reis. vers. aut queris, utrum dicantur.* Et cum sit fidejussor, ad solvendum astringi non debet, quia hoc redundaret contra principalem, quem lex obligari prohibet, cum contra eum facta solutione ageret pro ejus indemnitate ita considerat Alex. *in d. consil. 66.* & hanc opinionem tenet etiam Corn. *in consil. 124. colum. 2. libro primo.* Verum an ista opinio t̄ procedat sine scrupulo, nescire dicit Ronchegall. *in l. reos. in princip. sub num. 27. ff. de duobus reis.* quoniam adversus eam est text. *in l. & si is. Cod. de præd. minor. ubi disponitur valere pignoris obligationem, licet non valeat obligatio principalis, sed huic textui respondet Alex. in d. consil. 66. in fin. & dicit, quod ideo ibi valet pignoris obligatio, quia in præjudicium principalis prohibiti contrahere resultare non poterat. Verum ista responsio non est sufficiens, quia, ut dicit Gargiar. *Præci. 7.* recedendo ab opinione Alexan. si obligatio fidejussoris t̄ non potest redundare in damnum principalis prohibiti contrahere à lege, non per hoc sequitur, quod ipse fidejussor conveniri non possit, imo ex eo, quia principalis non est obligatus, & fidejussor contra eum regressum habere non potest, sequitur, quod possit conveniri, & astringi ad solvendum, ut per Aret. & Castr. *in l. si mulier. §. si ab ea. ff. ad Velleian. cum quibus omnes alios transire dicit Gargiar. d. part. 7. vers. præterea.* & hanc opinionem tenet etiam Corn. *consil. 214. num. 7. & n. 12. lib. 2. & consil. 249. sub num. 5. lib. 3. Paris. consil. 16. num. 110. lib. 2. Cravet. in ejus consilio posito post tractatum de antiq. tempo. num. 47.**

Et si



Et si fidejussor jurasset & teneretur ad observantiam juramenti, licet contractus 54  
juramento non firmaretur, *cap. 1. & c. debitores. de jurejur. & c. significante. de pignor.*  
etiam si non teneretur uti fidejussor, teneretur uti expromissor, qui se obligat pro  
non obligato. *l. eleganter. §. servus pactionis. ff. de dolo.* quia juramentum eam habet  
virtutem, ut faciat actum valere eo modo, quo valere potest: *l. cum pater. §. filius*  
*matrem. ff. de leg. 2.* ita declarat Corn. in dict. consil. 214. numero septimo. & sub numero  
undecimo. libro secundo.

Et licet fidejussor & re, loco, tempore & causa, in plus obligari non possit. §. 55  
fidejussores. *Instit. de fidejuss. l. Grace. §. illud. ubi Bart. ff. eod.* tamen potest duriori  
vinculo obligationis astringi, & si principalis sit obligatus solum civiliter, vel na-  
turaliter, poterit ipse obligari civiliter, & naturaliter, & si principalis sit obliga-  
tus simpliciter, & sine juramento, poterit ipse obligari cum clausula quarentin-  
giæ, cum obligatione cameræ & cum juramento. *Gomes. lib. 2. resol. jur. cap. 13.*  
*sub num. 2.* Et potest fidejussor & accedere etiam obligationi conditionali, ut si 56  
fidejubeat solvere eam quantitatem, in qua principalis expunctis rationibus de-  
bitor apparebit. *l. si ita stipulatus à Seio. ff. de fidejuss. Decian. consil. 72. num. 11. lib. 2.* &  
si debitor principalis decederet nondum expunctis rationibus, & sic conditione de-  
ficiente, quæ ab ejus herede adimpleri amplius non potest, fidejussor conveniri  
non posset, *Cast. in l. qui Roma. §. Augurius. ff. de verb. obligat. & ibi Ang. ante eum, &*  
*Ias. num. 6. & Alciat. num. 5. Gomes. in §. actiones autem. n. 11. Instit. de act. Petrasanct.*  
*ing. 27. in fin. Menoch. conf. 119. num. 10. lib. 2. & consil. 719. num. 45. lib. 8.* Et est  
menti tenendū in societate, quia decedunt socii persæpe non expunctis rationibus.

Sed quod dicitur de morte, non procedit & quando principalis fugam arripe- 37  
ret, secundum Menoch. in d. consil. 719. sub num. 45. ea ratione motus, quia dicatur  
fugæ conscius, ut per collusionem dicatur in dolo versari. Verum credo, quod  
idem sit dicendum de fuga, & non est capienda præsumptio doli, & collusionis,  
si de ea vere non constet, *l. merito. ff. pro soc. de qua* forsitan constare debebat in ca-  
su Menoch. Fidejussori & vero solventi adversus confidejssores, & conreo adver- 58  
sus conreum, actiones tam personales, quam hypothecariæ cedi debent à credito-  
re. *Bartol. Bald. & Salic. in l. 2. c. de fidejuss. Et competit exceptio cedendarum non*  
solum adversus principalem creditorem, sed etiam adversus ejus cessionarium,  
etiam quod fidejussor sit obligatus obligatione in forma Cameræ. *Negulant. in*  
*tract. de pignor. part. 5. memb. 3. Gales. in tract. de obligatio. inform. Cam. part. 4.*  
*quest. 1. num. 10.* Et competit etiam, si cessio & contra ipsum cedentem resulta- 59  
ret. *Alexan. in l. de die. §. si fidejussor. ff. qui satisd. cog. Dec. consil. 104. colum. 2. lib.*  
*1. Socin. consil. 206. lib. 2.* sed à fisco vidi multoties observatum, quod in cessio-  
ne apponatur clausula, cessionarium uti non debere juribus cessis contra ipsum  
cedentem. Et adeo cessio est & necessaria, quod si omitteretur actio fidejussori 60  
cedentem. Et adeo cessio est & necessaria, quod si omitteretur actio fidejussori  
cedentem.



- vel correo solventibus non competeret contra alios fidejussores, vel correos. *l. ut fidejussoribus. ff. de fidejuss. l. 1. & l. cum aliter. ubi Glos. Bart. C. eod. & ad hoc, ut cessio legitime facta dicatur, à cedente cessionario debent dari scripturæ quibus*
- 61 *¶ uti possit ad conveniendum debitorem cessum, Bald. in l. sinomen. ff. de hered. vol. act. vend. Alex. in l. sciendum. num. 10. ff. de verbor. obligationib. Roman. consil. 163. num. 5. Rota Genuens. decis. 189. num. 3. Et circa cessionem advertendum est, an statim facta solutione fieri debeat, an vero etiam ex intervallo fieri possit? Nam si*
- 62 *solutio facta fuerit ab uno ex fidejussoribus, poterit etiam cessio fieri post solutionem ex intervallo. Bartol. in l. Modestinus. colum. 2. & Castr. colum. fin. ff. de solut. Gabriel. consil. 63. num. 3. lib. 2. Castra. de societ. offic. cap. 68. num. 4. Menoch. in tract. de pres. lib. 3. pres. 143. Si vero facta fuerit ab uno ex principalibus obligatis, servanda est distinctio posita in d. l. Modestinus. quod aut tempore solutionis, vel ante, vel in continenti post factum est pactum cedendi, & cessio etiam ex intervallo facta valet, ea ratione, quia pactum efficit, ut cessio facta censeatur eo tempore, quo pactum factum fuit, vel quia mediante pacto dicitur creditor retinuisse actionem contra debitorem, atque ita non remisisse actionem.*
- 64 *Aut nullum pactum factum fuit, & tunc cessio ex intervallo facta non sustinetur, ea ratione, quia solvens præsumitur solvere pro tota obligatione. Bartol. in d. l. Modestinus. num. 4. vers. primo casu. & ibi Alber. num. 2. vers. si autem dubitatur. & Cuman. num. 6. & Menoch. d. pres. 143. num. 4. & opus erit agere non ex jure cessio, sed actione negotiorum gestorum contra correos, quia utile eis fuit liberari à tali obligatione. l. 1. ubi glos. & Dd. C. de duobus reis. Bart. in l. ut fidejussor. ff. de fidejuss. Castr. in d. l. Modestinus. num. 4. Gabriel. d. conclus. 63. num. 4. lib. 2.*
- 66 *Et his attentis, si principalis et creditor, qui posuit pecunias in societate, recipiat eas cum fructibus ab uno ex fidejussoribus, principaliter & in solidum obligatis, poterit ei cedere actiones etiam ex intervallo post solutionem, contra alios obligatos, ita determinat Gabriel. d. consil. 63. lib. 2. quia in tali societatis contractu solus officialis dicitur principalis, quia sine eo fieri nequit, & ejus morte finitur, & si non esset principalis, ejus morte non finiretur, & dantur fidejussores, non ut sint focii, sed ea intentione, ut teneantur ad sortem, & fructus, societate finita, & verba, quod sint obligati principaliter & in solidum, non faciunt, ut sint plures rei, cum aliter sensisse contrahentes appareat, Bart. in l. eandem. in princ. num. 6. ff. de duob. reis. Castr. in l. Modestinus. colum. penul. in fin. ff. de solut. Et correi dici non possunt, quia obligantur ex stipulatione ad favorem principalis, & non ex contractu societatis, & ad hoc, ut duo correi dicantur, requiritur quod non sint dispariter obligati, sed ex eadem causa, & ex eodem contractu. Bart. in l. fin. C. de duobus reis. col. 2. Castr. in consil. 181. lib. 1. col. 1. Gabr. d. consil.*



d. *conf. 63. num. 7.* Similiter si creditori ꝛ principali solutio fuerit facta ab officiali, 68  
 qui intendat agere pro ejus indemnitate contra fidejussores, vel contra eum, qui  
 recognovit, bonam fidem, & pecunias in societate positas habuit, cum esse-  
 ctu, cessio etiam ex intervallo fieri poterit, quia ubi officialis tantum nudum no-  
 men officii accommodat in societate ille, qui pecunias consequitur, & cujus  
 commodum contractus inquit, principalis dicitur, & alii omnes, licet sint  
 principaliter & in solidum obligati, dicuntur fidejussores, *Dd. in l. 3. §. ubi*  
*duo. ff. de duob. reis.* & quod hæc sententia sit communis, dicit *Castra. d. e. 68.*  
*num. 7.* Et quod iste sit fidejussor, principalis ꝛ vero sit ille, qui recognoscit bo- 69  
 nam fidem, probatur etiam ex eo, quia hic detegitur color quæsitus in fraudem  
 legis. Nam quia ille, qui pecuniis indiget, non habet officium, & non potest  
 contrahere societatem, ideo in fraudem legis procurat, quod super ejus officio  
 officialis societatem contrahat, & ubi color quæsitus detegitur, ille, ad cujus  
 commodum contrahitur, dicitur principalis, alter vero in legis fraudem adje-  
 ctus dicitur fidejussor, ut dixi supra & tradit *Alex. conf. 66. lib. 4.* & *Rota. Rom.*  
*decif. 153. part. 2.* & in hoc omnes scribentes convenire dicit *Castr. d. e. 68. num. 9.*  
 & 10. & *Castr. in d. e. 68.* dum agit, an officialis ꝛ dici debeat fidejussor, seu prin- 70  
 cipalis, dicit, quod respectu ejus, qui recognoscit bonam fidem, cujus intuitu so-  
 cietas contracta fuit, ex quadam æquitate fidejussor dici debet, ut per *Dd. in d. l.*  
*3. §. ubi duo.* sed respectu aliorum obligatorum qui suæ obligationi accesserunt,  
 dici debet principalis, quia ad ipsos nullum commodum pervenit. Mihi videtur  
 dicendum, quod si officialis vere non est obligatus, quod cæteri omnes obligati  
 favore dantis pecuniam, una cum eo, qui recognoscit bonam fidem, cujus in-  
 titu contractus celebratur, cum color ꝛ sit quæsitus, pro fidejussoribus repu- 71  
 tari debeant, & quod ipse recognoscens bonam fidem solummodo pro principali  
 haberi debeat. Et non obstat consideratio, quæ fit, quod officialis sit princi-  
 palis, quia alias societas esset simulata & usuraria. Nam quod non sit obliga-  
 tus ad sustinendam societatem, apertissime constat, quia fit expressa declara-  
 tio, quod tantum præstitit nudum nomen officii, & est insultum dicere, quod  
 ex nudo nomine officii societas sustineri possit, quia contractus non fiunt super  
 nudis nominibus, sed super rebus, quæ sunt, aut esse sperantur, & videtur di-  
 cendum, quod potius iste contractus sustineatur propter periculum vitæ,  
 quam ex eo, quia contrahatur societas super officio, ut per *Rot. Rom.*  
*decif. 300. part. 1. in novissimis.* Et quamvis dixerim supra *num. 65.* quod non  
 facta cessione solum ꝛ potest repeti actione negotiorum gestorum, tamen 72  
 caveant solventes, ut procurent cessiones, quia in multis erit magis utile, &  
 præcipue magis utile erit ad evitandum tradita à *Bart. in l. reos. in princ. colum. 2. ff.*  
*de duob. reis.* & in *repet. l. 1. artic. 2. C. de duobus reis*, ut dicit *Thesaur. decif. 191. in fin.*  
 Etiam



- 73 Etiam quod dixi de repetitione ꝛ facienda, actione negotiorum gestorum, juxta Bart. distinctionem in d. l. reos. & in d. l. 1. quæ communiter recipitur, ut post Ronchegal. in d. l. reos. num. 47. & 48. tradit Thesaur. d. decis. 191. sub num. 3. non procedit inter socios, quia siue fuit omnium bonorum, siue unius negotiationis, soluta ab uno, ab alio repeti possunt actione pro socio, secundum partem, quam quisque in societate habet, ut Bartol. in dicta sua distinctione declarat, & hoc verissimum sibi videri inspecta natura societatis dicit Ronchegal. in d. l. reos. in princ. num. 43. ff. de duob. reis. & num. 44. subjungit, quod si vera esset opinio, inter correos semper societatem censeretur contractam, destrueretur regula in totum, quam ipse ponit. ibidem, num. 41. Et quando inter correos dicitur contracta societas, declarat ipse in l. eandem. §. 1. num. 21. & 22. ff. eod. ut dixi ego supra cap. 11. num. 23. cum plurib. seqq. Aliquando etiam incidenter
- 74 ꝛ evenire solet, quod societas contrahatur cum aliquo, receptis literis à quodam tertio approbantibus ejus sinceritatem, legalitatem, & bonitatem, & queritur, an scribens actione mandati teneatur? Et hac distinctione uti debemus. Aut dictæ literæ continent verba valde generalia, ut quia in eis dicatur, talem esse divitem, idoneum, & locupletem, & scribens in aliquo non tenebitur, quia verba non sunt obligatoria, sed tantum commendantia personæ eas præsentantes. l. fin. C. quod cum eo. & ibi Gloss. Bartol. & cæteri omnes, neque etiam tenetur de dolo, nisi probetur dolo & calliditate scripsisse. l. & elegantur. §. fin. ff. de dolo. & ibi glos. & Dd. Bartol. in l. Lucius. ff. de fidejuss. Gomes. lib. 3. resolut. jur. cap. 13. num. 5. Anchar. Imol. & cæteri in c. fraternitati. de cler. non resident. Aut vero continent verba, quod recipiens contrahat cum ipso latore literarum, & tunc quia sunt obligatoria, tenebitur actione mandati. l. si vero non remunerandi. §. si quis mandaverit. & ibi glos. & Dd. ff. mandati. Gomes. in d. cap. 13. num. 5. Rip. in rub. num. 5. ff. de pignor. Strac. in tract. de mercat. in penult. part. tit. de probat. num. 15.
- 75 Et ubi esset dubium, qualiter ꝛ mercatorum literæ essent intelligendæ, secundum stylum mercatorum interpretari deberent, Puteus decis. 19. & 20. lib. 1. secundum ordinem meum manuscriptum. Et de literis cambii qualiter ꝛ obligent scribentem & recipientem, late ponit Bursat. conf. 39. lib. 1. Et literas recipiens, si non ꝛ contradicat, an in eis contenta fateri dicatur, & intra quantum tempus contradicere debeat, ponit late Gabr. in suis conclus. tit. de presumpt. concl. 2. Menoch. de arbitr. Iud. casu 21. Rota Genuens. decis. 24. num. 6. decis. 18. num. 6. decis. 133. numero secundo. & decis. 162. num. 2. Incidenter etiam aliquando de ipso contractu societatis conficitur ꝛ instrumentum, aliud est enim instrumentum, aliud contractus, sicut aliud est continens, aliud contentum. Est enim instrumentum scriptura Notarii de conventionem partium; & contractus est ipsa partium conventio. Bartol. in l. si quis legatum. colum. 2. ff. ad leg. Cornel. de fal. Alexan. in



an. in *consil.* 122. *column.* 2. in *princip.* libro *secundo.* Bertach. in *tract.* de *Gabel.* in 6. *parte.* num. 6. Rolan. *conf.* 43. num. 13. lib. 3. Et societas est de contractibus, qui consensu perficiuntur, in quibus pro eorum essentia non requiritur scriptura, & quatenus de eis conficitur scriptura, sit solum ad probationem, & non ad ejus essentiam, ut per Decian. *conf.* 64. lib. 3. Sed quia partium conventionem aliquando fit, ut de societate scriptura confici debet, videndum est, an ante confectam scripturam societas perfecta dici possit? Uti que si partes hoc dixerunt, quod non sit perfecta ante, quam sit confecta scriptura, earum conventioni erit standum. *l. contractus.* & ibi *Glöf. in ver. in scriptis.* C. de *fide instrum.* quam ceteri scribes sibi sequuntur, ut dicit Decian. *d. conf.* 64. sub num. 19. Honded. *conf.* 52. num. 19. lib. 1. Si vero partes non dixerint, quod non t valeat, nisi conficiatur instrumentum, sed tantum dixerint esse conficiendum instrumentum, est maxime controversum inter Doctores, an contractus ante instrumenti confectiorem dicatur perfectus? Una est opinio Castr. quod ante confectam scripturam contractus non dicatur perfectus, ita tenet in *l. cum res.* col. 2. C. de *probat.* & in *l. qui bis idem.* ff. de *verb. oblig.* & in *l. contractus.* C. de *fide instrum.* & in *conf.* 451. *visa dicta facti narratione.* lib. 2. & hanc opinionem sequitur & pendere & numero Dd. prævalere dicit Rim. jun. *conf.* 51. lib. 1. & hanc tenere Dd. magis communiter dicit Honded. *conf.* 52. lib. 1. n. 20.

Altera est opinio præcedenti t contraria, quod conventio partis de instrumento conficiendo sit intelligenda, quoad probationem, & non quoad substantiam contractus, & sic, quod dicatur perfectus, ante confectum instrumentum, & probari possit per testes, per text. in *l. contrahitur.* ff. de *pignor.* Hanc tenent relati à Gabr. tit. de *pactis,* *concl.* 3. sub num. 1. *vers. contrarium,* qui testatur de communi ex Dec. in *conf.* 340. *col.* 2. lib. 2. & eam esse magis communem testatur Brunus Arimin. *conf.* 131. sub num. 13. & Anchar. q. 21. *part.* 1. & eam uti communio rem & veriore sequitur Bursat. *consil.* 100. lib. 1. ubi etiam dicit sub num. 20. *vers. partes.* quod eam secuta fuit Rota Rom. teste Peregrino in una Placentina *decis.* 38. secundum ordinem manuscriptum, & hanc etiam uti magis communem comprobatur Decian. *consil.* 64. lib. 3. ubi plures refert hanc opinionem tenentes sub num. 26. *cum pluribus seqq.* Et ego etiam ab hac opinione non recederem in consulendo, & judicando, quia mihi persuadere non possum, quod verba de scriptura conficienda à contrahentibus probata, cum possint intelligi juxta naturam contractus respectu probationis, veniant intelligenda ita, ut novam contractui naturam inducant. Et eo magis nunquam ab hac opinione recederem, quia dicta verba t à contrahentib. prolata de scriptura conficienda de consuetudine intelliguntur, quod fieri debeat quoad probationem, & non quoad alterandum ipsius contractus naturam, & de hac consuetudine etiam testatur Dec. in *consil.* 340. & Brun.



- Brun. *d. conf.* 131. *sub n.* 12. & Bursat. *d. conf.* 100. *sub n.* 20. & Decian. *d. conf.* 64. *sub n.* 19. Bene ut dicit Gabr. *d. tit. de pactis. concl.* 3. *in fin.* non improbabiler dici
- 83 posset, quod etiam si scriptura non requiratur ꝛ pro substantia contractus, tamen sit necessaria ad probationem, ita ut non possit probari aliter, quam per scripturam, & per partis confessionem, ex dictis à Bald. *in authen. sed novo jure. C. si cert. pet.* & per Brun. *in tract. de forma. tit. quod duplex est forma. col. 9. vers. ad idem facit.* ut per Grat. *conf.* 107. *nu.* 4. *lib.* 1. late examinat hanc materiam Alinius *in sua pract.* §. 19. c. 3. ubi videas. Et ubi de societate esset conficienda scriptura, quæro, an
- 84 ꝛ partium conventionem fieri possit, quod scriptura privata habeat vim publici instrumenti? Quod hoc à partibus fieri non possit, est opinio Innoc. *in c. cum p. tabellio. post med. de fid. instrum.* ea ratione, quia partes quem Notarium creare non possunt, sed à partibus fieri posse, & quod ista opinio sit verior, & æquior, tenet Cravet. *in tractat. de antiq. temp. & in conf.* 939. *n.* 12. *lib.* 3. & rationi ab Innocentio considerata respondet, quod partes eorum pacto non faciunt Notarium, sed quod scriptura privata fidem faciat, & dicit, quod in effectu ista fuit responsio. Alex. *in l. 1. §. fin. ff. de verb. obligat. & in conf.* 113. *col.* 2. *lib.* 4. Hanc etiam opinionem tenet Decian. *conf.* 11. *n.* 138. *lib.* 1. & hoc per statutum fieri posse etiam contra tertios, tradit Menoch. *conf.* 787. *lib.* 8. Et ista opinio probatur, quia,
- 85 ut dicit Cravet. *d. loc. statuto fieri potest*, quod privata scriptura ꝛ fides adhibeatur, Felin. *in d. c. cum p. tabellio. de fid. instrum.* Dec. *in c. 2. col. 2. vers. circa primum. de probat.* Alex. *conf.* 53. *col.* 1. *lib.* 1. Et potest etiam id fieri à consuetudine, Rocch. *de Curte de consuet. n.* 158. Rota. Genuens. *decis.* 142. *num.* 1. Decian. *d. conf.* 11. *nu.* 142. & seq. *lib.* 1. ubi dicit etiam, quod Statutum loquens de publica scriptura procedit in scriptura privata, quæ fidem facit, & habetur per Cravet. *d. tract. par.*
- 86 1. n. 245. Et quod si partes dicant, privatam scripturam ꝛ habere debere virtutem obligationis cameralis, quod sufficiat ad obtinendam ejus executionem, vigore obligationis præfata, tradit Galef. *in tract. Camer. oblig. tit. de instr. q. 2. n.* 1. & 9. Moron. *in tract. de treuga. & pac. q. 11. n.* 6. Strac. *in tract. de asscurat. gl.* 37. ubi dicit, ita quotidie observari.
- 87 Est etiam multorum opinio, quod, ubi de contractu sit ꝛ conficiendum instrumentum, cogi etiam quis possit ad ponendum in eo clausulam quarentigie, & obligationem Cameralem, Bened. de Bar. *in tract. de quarentigia. q. 5.* Galef. *in d. tract. tit. de praambul. proces. q. 3.* Cabal. *in Milleloquio* 196. Sed contraria opinio mihi magis placet, quia ex tali obligatione debitoris conditio longe deterior efficeretur, Angel. *in l. si finita. §. eleganter. & ibi Alexand. in fin. ff. de damn. infect.* idem Angel. *in l. si pupillus. in princip. ff. de novat. & in l. in omnibus. in fin. ff. de judic.* Aret. *in l. ex parte. in fin. ubi dicit singulare, & ibi Ias. in fin. ff. de verbor. obligat.* idem Aret. *in l. 2. in princip. colum. penult. & ibi Ias. colum. ult. Parpal. colum. antepenult. Ripa num.* 49.



num. 49. ff. solut. matrimou. Felin. in cap. significavit. num. 8. vers. adde. Angel. de testibus. Abba. consil. 33. lib. 1. Et dicas, quod de qualibet obligatione ꝑ quis cogi potest ad conficiendum instrumentum. l. si cum exceptione. §. sed et si quis. in fin. ff. de eo, quod met. caus. l. sicut datum. C. de liber. caus. Tiraquell. citans more suo multos in tractat. de retract. ligna. §. 29. gloss. ult. Venafr. consil. 71. num. 18. Francisc. Mart. decis. 370. num. 5. lib. 1. Natt. consil. 382. num. 2. lib. 2. & de communi opinione testatur Galef. d. tractat. de obligat. camer. tit. de praambul. proc. quasi. 3. num. 4. & post eum Granut. theorem. 9. sub num. 2. Sed hoc non est verum, si de tali obligatione ꝑ adsit alia probatio, puta si fuerit confecta privata scriptura, quia cum de tali probatione contentus fuit, maiorem probationem ulterius quærere non potest. Alba. d. consil. 33. lib. 1. Granut. d. Theorem. 9. sub num. 10. Et nota unum in proposito, quod in practica ꝑ persape evenire potest utique debitori solventi instrumentum de recepto fieri debet, siue in totum, siue in partem secundum solutionem ab eo factam, ut declarat late Granut. d. Theorem. 9. sed si contra debitorem adsit instrumentum, non solum ei fieri debet instrumentum de recepto, sed etiam debet cassari primum instrumentum, in libro originali, ne ibi accensum, ut ajunt, reperiatur, ita tenet Bart. in auth. cassa. in fin. C. de sacrosanct. Eccles. Notandum est etiam, quod si consuetum sit ꝑ apponere in instrumentis clausulam quarentigiæ, & obligationem cameralem, in ejus confectioe talis consuetudo erit observanda, Tiraq. d. tract. gloss. 5. §. 29. num. 3. Gabr. in suis comm. conclus. tit. de consuet. conclus. 3. num. 10. 15. & 29. Granut. d. theorem. 9. in fin. Navarr. in tractat. de usur. in fin. num. 139. Et hæc de accidentalibus, modo deveniendum est ad obligationem & actionem.

N. 2. Eleganter hic tractat auctor de poena contractui adjecta. De qua, ut etiam de interesse, late & enucleatè scribentem videat curiosus lector Antho: Mathæ. disput. 37. de eo quod interest, & 38. de poena. Et Alciat. de eo quod interest.

N. 15. Et multis seq. ad 46. de contractibus cum juramento celebratis diximus antea ad finem cap. 5. & cap. 39. n. 72. & cap. 32. n. 5.

N. 38. Hæc lex si quis major 41. Cod. de Transact. 2. 4. ut & tota de ea disputatio in hisce terris nullum habet usum. Nam ex quo hic omnes poenæ legales quoad contractus in desuetudinem abjere, & hæc simul abolita est. Cum nec hodie per salutem Principis pacta confirmari, mos est. Vid. Groenew. ad. d. l.

N. 15. & 72. Vide Busium ad. l. 28. mandati ff. 17. 1. & ibi Costal. decisio. Cur. Holland. 12. Sande cap. 7. de actionum cessione. l. 36. ff. de fideiuss. 46. 1. l. Modestinus ff. de solutionib. 46. 3. in fine. l. 5. de censibus ff. 50. 15. Faber. lib. 11. conjectur. cap. 9. in fine. Carpzovius, Zangerus part. 2. cap. 16. n. 31. Si creditor non velit aut non possit cedere, datur utilis negotiorum gestorum actio. ut hic. Et Christmann lib. 3. decisio. D. Wissenbach. lib. 46. ff. disput. 27. Cod. Fabria. 8. 27. Argentæus. ad consuetud. Britan. art. 213. glos. 2. n. 4. D. Cy-



*D. Cyprianus instit. de fidejuss. & in disput. ibid. Groenew. ad. d. l. Modestinus. lib. 2. Cod. de duob. reis. 8. 40. Et hæc opinio rectæ rationi conveniens, æquior, & Christiano homine dignissima est; cum contraria, nullo pondere subnixæ, præter meram juris subtilitatem habeat nihil.*

*N. 81. Probatur etiam hæc opinio per l. 17. Cod. de pactis l. 2. tit. 3. l. 17. Cod. de fide instrum. 4. 21. l. 12. Cod. de probationib. 4. 19. Et eam amplexus est Supremus Holland. Senat. Neost. de pact. antenupt. decisio. 18. Et Tessaurus decisio. 197. Fachina. li. 2. cap. 97.*

*N. 83. Hæc Gabrielis sententia est planè rejicienda, nam cum instrumentum sit ad rei tantum gestæ memoriam & probationem; si præter instrumentum nihil aliud produci oporteret, excluderentur aliæ probationes; quod destruit totam hanc disputationem, & est directè contrà d. l. 12. Cod. de prob. 4. 19. ubi ita in terminis. Cum res non instrumentis gerantur, sed in hæc rei gestæ testimonium conferatur, factam emptionem quibus potes jure prodictis probationibus docere debes.*

## C A P U T X X X.

## De obligationibus &amp; actionibus.

## S U M M A R I A.

- 1 Obligationes contractæ extra societatem in tempore ad societatem pertinere non possunt.
- 2 Obligatur solus socius contrahens, si solus suo nomine contrahat.
- 3 Etiam si contrahat ad commodum societatis.
- 4 Socius, qui non contraxit, creditori est obligatus per obliquum.
- 5 Declaratur, qualiter intelligatur.
- 6 Socius, si recipiat indebitam solutionem, non obligantur ceteri socij.
- 7 Obligantur etiam ceteri socij, si unus contrahat suo & eorum nomine, & contractus pertineat ad societatem, ejus forma inspecta. & num. 8.
- 9 Contrahens cum socio cautus esse debet, ut inspiciat societatis formam, an in ea appareat, quod socius habeat auctoritatem contrahendi, & alios obligandi.
- 10 Contrahens cum socio sibi imputet, si formam societatis non inspexerit.
- 11 Obligatos ut habeat socius consocios, tenetur dicere, contractum a se gestum versum fuisse in societatis utilitatem.
- 12 Hoc non est verum quo ad extraneum, qui contrahit cum socio.
- 13 Extraneus enim contrahens cum socio habente auctoritatem deceptus remanere non debet.  
Actio de in rem verso datur contra socios, si socius contraxerit sine auctoritate.
- 14 Socius proprio nomine in dubio contraxisse præsumitur.  
Præsumptionibus probatur socium contraxisse nomine communi.



- 15 *Institor tacite & expresse societati unus ex sociis deputari potest.*  
*Obligantur omnes socii ex contractu socii institoris.*  
*Dummodo tamen non excedat fines societatis.*
- 16 *Socii, si insimul præsint ejusdem stationi, ita ut modo cum uno, modo cum alio contrahatur, institores ad invicem prapropiti consentur.*
- 17 *Institores etiam prapropiti consentur, si exercent diversa negocia in eadem civitate, sive exercent in diversis civitatibus, puta unus Perusii, alter Florentia.*
- 18 *Contrarium tenent aliqui, sed male.*
- 19 *Institor etiam censetur ille, qui negociatur de voluntate alterius socii, ut est ille, qui ponit operas, altero ponente pecuniam.*
- 20 *Institores possunt pro indigentis societatis mutuo accipere pecunias, & obligare ceteros socios.*  
*Cambio etiam eas accipere possunt.*  
*Fidejussores etiam inducere, & eis mercedem solvere.*
- 21 *Institores ut possint pecunias mutuo accipere, procedit, quando adest causa necessaria, & subsequens necessaria hoc requirit.*
- 22 *Alia etiam requisita necessaria sunt, & num. 23.*
- 24 *Que requisita non sunt necessaria, si habet institor expresse potestatem accipiendi pecunias mutuo.*
- 25 *Institor si pecunias mutuatas convertat in proprios usus, nihilominus socij tenentur de ejus dolo.*
- 26 *Socii si administrat societatem, puta Titius, & dicat in contrahendo, Titius & socii, omnes pariformiter obligantur.*
- 27 *Institor convenitur ex contractu sociorum, durante institoria.*
- 28 *Institor convenitur ex ejus contractu, finita institoria, quando principales sunt absentes.*
- 29 *Institor quod teneatur pro mutuo à se suscepto, finita institoria. Contrarium probatur.*
- 30 *Socii dicuntur rei debendi in solidum in societate publicarum functionum.*
- 31 *Socii sunt rei obligati in solidum ex contractu institoris.*
- 32 *Quod sint solum obligati pro parte, quam habent in societate, tenentur alij.*
- 33 *Prima opinio probatur uti communis.*  
*Institor, qui habet facultatem obligandi personam sociorum, dicitur etiam habere facultatem obligandi eorum bona.*
- 34 *Socii omnes, si simul contrahant, non obligantur in solidum, sed pro parte, quam quisque habet in societate.*  
*Fallit, si fuit dictum, quod teneantur in solidum.*  
*Fallit in societate publicarum functionum.*  
*Fallit in obligatione secundaria provenienti ex eorum dolo.*
- 35 *Fallit, ubi insimul vendant animalia.*



- 36 Fallit, stante consuetudine, ut est Genue.  
Fallit, stante statuto.
- 37 Fallit, considerato quod ad invicem respectu extranei fidejussores dicuntur, & non requiritur excusio, n. 38.
- 39 Socii publicarum functionum ex eorum contractu efficiuntur rei credendi in solidum.
- 40 Socii in aliis societatibus ex eorum contractu acquirunt actionem pro ea parte, quam quisque in societate habet, nisi fuerit conventum, quod acquirant in solidum.
- 41 Socius si solus contrahat, etiam si sit institor, sibi soli actionem acquirit, & ceteri agere non possunt, nisi actione cesset, & in subsidium.
- 42 Socius alteri socio stipulari non potest.
- 43 Nisi adsit Notarius; & juramentum, & nisi sint socii omnium bonorum.
- 44 Institor contrahendo nomine proprio, & nomine sociorum exprimendo eorum propria nomina, cuique acquirit pro virili, sed contrahendo nomine proprio, & nomine sociorum appellativo acquirit cuique pro ea portione, quam quisque habet in societate. Unoque casu acquirit pro ea parte, quam quisque habet in societate.
- 45 Rei plures obligati pro virili, eodem tempore conveniri possunt.  
Rei plures obligati in solidum, cum potestione, quod actor erit una solutione contentus, conveniri possunt in eodem libello.
- 46 In diversis libellis conveniri possunt eodem tempore, ipsis non contradicentibus.
- 47 Diversis temporibus secundum aliquos non possunt conveniri.
- 48 Opinio, quod possint conveniri, probatur.
- 49 Quia sententia lata contra unum ex pluribus reis non nocet alteri.
- 50 Socii plures rei credendi possunt in eodem libello, & in diversis libellis eodem tempore convenire debitorem.
- 51 Sed non possunt eum convenire in diversis libellis, & in diversis temporibus.
- 52 Contrarium tenent aliqui, sed prima opinio probatur.
- 53 Socius pro socio sine mandato agere non potest.  
Lite contestata potest iudicium prosequi.
- 54 Occupantis melior conditio non est, si debitor efficiatur non solvendo.
- 55 Solutio facta uni ex sociis liberat omnes.  
Procedit durante societate.  
Et probabiliter ignorata dissolutione.



Gendum non esse in presenti capitulo de obligationibus contractis ante initam & societatem, quia extra societatem in tempore contractæ ad societatem pertinere non possunt, Paris. consil. 94. nu. 15. lib. 1. & qualiter ista aliquando vigore societatis subsecuta communia efficiantur, iam supra declaratum fuit cap. 9. num. 43. Neque etiam modo agendum est de obliga-



obligationibus contractis post finitam societatem, quia de eis tractabitur infra, ubi de societatis dissolutione agetur. Est agendum in presenti de obligationibus, quæ à sociis societate durante cum extraneis contrahuntur, & de obligatione proveniente ab ipso societatis contractu, & hoc ordine procedam, primo agam de obligationibus, quæ à sociis cum extraneis contrahuntur, secundo agam de obligatione & actione convenientibus ab ipso societatis contractu. Et agendo de primo, quia socii contrahendo cum extraneis aliquando obligantur, aliquando obligationem acquirunt; ideo ponam prius, qualiter socii obligentur, deinde ponam, qualiter obligationem acquirant. Et ut cognoscamus, qualiter socii obligentur, hac distinctione uti debemus. Aut unus ex sociis contrahit nomine proprio; aut contrahit communi nomine; aut contrahunt omnes insimul proprio nomine. Primo casu, quando unus ex sociis solus contrahit proprio nomine, ipse t̄ solus obligatur, & ceteri socii non obligantur. *l. si socii simus. & l. jure societatis. & ibi Bald. ff. pro soc. Petr. de Ubald. in tractat. de duob. fratrib. part. 9. num. 1. Alexand. consil. 139. num. 1. lib. 5. Dec. consil. 98. num. 2. lib. 1. & in l. si socius. num. 3. ff. si cert. pet. Paris. consil. 94. num. 22. lib. 1. Rimin. junior consil. 331. num. 5. lib. 3. Rota Genuens. decis. 7. num. 3. Cephal. consil. 635. num. 3. lib. 5. Thesaur. decis. 136. Carocc. decis. 118. num. 11. Modern. Papiens. in tractat. de juris & facti ignor. centur. 1. distinct. 52. Et hoc est verum, non solum si contrahat t̄ super rebus & negotiis non pertinentibus ad societatem, ut habetur in *l. sed nec as alienum, & in l. omne as alienum, & in l. verum. §. id quod. ff. pro soc.* sed etiam si contrahat ad commodum societatis. Quia licet socius non contrahens & socius contrahens obligentur inter se propter naturam societatis, tamen creditori, qui cum socio contraxit, socius, qui non contraxit, non tenetur, quemadmodum socius, qui non contraxit, vigore dictæ obligationis contra creditorem non potest agere, ita etiam non potest conveniri. Petr. de Ubald. *d. part. 9. sub num. 5.* Et quatenus ibi *vers. certe alia ratio facit pro &c.* videtur innuere, quod socius, qui non t̄ contraxit, sit obligatus creditori, per obliquum, ut per Gloss. in *d. l. jure societatis. ff. pro soc.* ejus verba, quæ sunt Baldi in quodam consilio, ut ipse dicit, & est *consil. 125. quidam Ioannes, lib. 5.* non sunt intelligenda, quod ex tali obligatione socius, qui non contraxit, à creditore possit conveniri, sed sunt intelligenda, quod teneatur t̄ per obliquum, quia socius, qui non contraxit, est obligatus socio contrahenti obligatione proveniente ex societate, & per consequens, per obliquum est obligatus creditori, qui socium, qui secum contraxit, obligatum habet, ut videmus de socio socii mei, qui meus socius non dicetur. *l. qui admittitur. cum 2. ff. seqq. ff. pro soc.* tamen per obliquum dici posset socius meus, cum sit socius mei socii. Verum est igitur, quod socius t̄ non obligat consocium, si contrahat proprio nomine, & quod etiam si unus ex sociis*



fociis recipiat indebitam solutionem, non obligentur ceteri focii, tradit Dec. *conf. 98. sub num. 1. lib. 1.*

- Secundo casu, quando unus socius contrahit nomine proprio, ac etiam sociorum, est advertendum ad ipsius societatis formam. Nam si ea inspecta apparet contractum initum ad societatem non pertinere, & esse quid extra societatem, & tunc solus  $\dagger$  contrahens erit obligatus creditori. Si vero societatis forma inspecta apparet contractum initum ad societatem pertinere, & demandatum censeri, tunc omnes erunt obligati. Anchar. *conf. 332. Pro clariori.* Pet. de Ubald. *d. part. 9. sub n. 5.* ubi ponit præcisa verba Bald. *in conf. 125. lib. 5. Paris. conf. 94. n. 23. & seq. lib. 1. Decia. conf. 60. n. 4. lib. 2. Cephal. conf. 778. lib. 5.* Quatenus n. in societatis  $\dagger$  forma continetur, socius ab altero socio mandatum, seu potius auctoritatem expediendi ad societatis formam pertinentia habere censetur, ut dixi *supr. c. 14. n. 44. & seq.* Ideo qui contrahit cum socio, cautus esse debet, ut inspiciat societatis formam, an in ea  $\dagger$  appareat, quod auctoritatem habeat contrahendi nomine aliorum, & eos obligandi, quia ea non inspecta sibi imputare debet, si socius contrahens alios socios obligare non potuit, ut per Bald. *in d. conf. 128. quidam Ioannes. lib. 5. relatum à Pet. de Ubal. d. part. 9. sub n. 5.* Nam dicit, quod quando societas respicit certam causam ad hoc, ut extraneus possit agere contra alios socios, quorum nomine etiam  $\dagger$  contractus fuit initus, non sufficit quod probat societatem, sed etiam debet probare formam ipsius societatis, cujus causa contractus initus fuit. Et esse inspiciendum, quomodo contrahendi auctoritatem habeat socius, & quod sibi imputare debeat, si eam non inspiciat extraneus secum contrahens, tradit Cast. *in l. 1. §. non autem. ff. de exercit. & in l. 1. §. conditio. ff. de instit. & in conf. 335. Visis & ponderatis omnib. in antiq. in novis est conf. 104. lib. 1. Dec. in l. si socius. n. 4. ff. si cert. pet. & in l. qui cum alio. ubi etiam Cagnol. ff. de reg. jur. Paris. consil. 94. num. 25. lib. 1. Strac. in tract. de mercat. tit. de contract. mercat. sub num. 13. Rota Genuens. decis. 14. num. 87. & decis. 172. num. 7.*
- Et quamvis socius contrahens ad hoc, ut ceteros consocios obligatos habeat, obligatione  $\dagger$  proveniente ex societate teneatur docere, contractum initum cum extraneo verè versum fuisse in societatis utilitatem. *l. jure societatis. ff. pro soc. Petr. de Ubal. d. part. 9. sub n. 1. & sub n. 5. Fulgos. conf. 209. col. 2. & Cuman. conf. 8. in princ. Paris. conf. 94. n. 27. l. 1. Cravet. conf. 129. n. 12. & conf. 158. n. 8. l. 1. Menoch. conf. 375. n. 4. lib. 4. Rim. jun. conf. 331. n. 8. lib. 3. Natt. conf. 567. n. 6. lib. 3.* tamen hoc non est verum quoad extraneum, quia si socius  $\dagger$  vere habuit auctoritatem contrahendi & obligandi consocios, si post rem acquisitam convertat in propriam utilitatem, nihilominus ceteri focii remanent extraneo obligati. Bart. *in l. 1. §. familia. ff. de publi. Salyc. & Castr. in l. 1. §. non autem. ff. de exercit. Rota Genuens. decis. 14. n. 14. & n. 17.* Non enim est conveniens, quod extraneus, qui  $\dagger$  contraxit



trahit cum socio contrahente nomine proprio, & sociorum, & habente talem auctoritatem obligandi consocios deceptus remaneat, si rem ex contractu quasitam socius in propriam utilitatem dolose convertat, sed bene est conveniens, quod ipse de suo dolo respectu societatis ceteris sociis teneatur, & ita Dd. qui dicunt, quod constare debet contractum versum fuisse in societatis utilitatem, sunt intelligendi, nempe quod eorum dicta procedant inter socios, & non quoad extraneum, quia si intelligerentur quoad extraneum, male loquerentur, & datur actio de in rem verso, si versa fuit in utilitatem omnium sine auctoritate, & sine mandato, ut dicit Natt. *consil.* 567. n. 7. quando deficit alia actio. Quomodo vero socius possit probare rem fuisse versam in eorum utilitatem, tradit Menoch. *d. consil.* 375. n. 12. lib. 4. & videbimus infra suo loco, ubi agetur de obligatione inter socios.

Et si non constaret, quo nomine socius ꝑ cum extraneo contraxisset, licet in dubio nomine proprio contraxisset sit præsumendum, *l. & magis puto. ff. de solut. l. si ita stipulatus. §. Chrysogonus ff. de verb. oblig. Bald. in l. Titium & Mavium. §. altero. ff. de administr. tut. & in l. si patruus. sub num. 4. C. com. utr. jud. & in l. pen. C. si quis alteri vel. sibi. Alex. consil. 132. num. 8. & consil. 134. num. 6. lib. 5. & consil. 217. sub num. 13. lib. 7. Menoch. consil. 122. num. 12. lib. 2. Rota Genuen. decis. 14. num. 94. Natt. consil. 567. num. 6. lib. 3. Cephal. consil. 635. n. 5. lib. 5. tamen quod communi nomine contractus initus fuerit, præsumptionibus probari poterit, ut late explicavi supra cap. 3. num. 45. cum plurib. seqq. & cap. 11. num. 14. & cap. 14. num. 83.*

Advertendum esse etiam, an socius contrahens ꝑ sit societati institor præpositus expresse vel tacite, prout fieri posse, utroque modo late explicat Rota Genuen. decis. 14. num. 39. & sub num. 41. cum plurib. seqq. Nam si sit expresse, si sit tacite præpositus, ex ejus contractu socii omnes obligantur. *l. 1. in fin. cum l. seq. ff. de exercit. act. & l. habeat. in fin. cum l. seq. ff. de institu. Bart. in l. eandem sub num. 9. ff. de duobus reis. & in auth. hoc. sub num. 11. C. cod. Bart. Alexand. Ias. Dec. & alii in l. si institorem. ff. si cert. pet. Bald. & alii in l. cum te in Galliam. C. si cert. pet. & consil. 262. lib. 5. Rota Genuen. decis. 14. num. 1. & num. 6. Rimin. jun. consil. 331. num. 3. lib. 3. dummodo tamen non excedat fines societatis, Caltr. consil. 345. lib. 2. Ideo si socii in simul præsumunt ejusdem stationi & negotiationi, & consuetudo sit, quod quandoque cum uno, quandoque cum altero contrahatur, quod institores ad invicem præpositi censeantur, & quilibet ex gestis per alterum teneatur, tradit Bald. in d. l. cum te. in fin. C. si cert. & in consil. 262. & in consil. 263. lib. 5. Petr. de Ubald. d. part. 19. sub num. 1. & sub num. 5. Menoch. consil. 410. sub num. 4. lib. 5. Similiter si socii separatim negocia ꝑ exercent, vel ratione locorum, vel ratione negotiationum, ut quia unus exercet Perusie, & alter Florentie, vel in ea-*



dem civitate unus exercet Aromatariam, & alter Lanificiam, quilibet ex contractu alterius obligatur, quia infitores præpositi censentur, facit *l. jure provi-*  
*sum. C. de fabri. lib. 11. & l. ejus qui in provincia. ff. si cert. pet. ubi Bartol. num. 31. &*  
*Alex. num. 9. Bart. in auth. hoc ita. sub num. 11. C. de duobus reis. & in l. eandem, sub*  
*num. 9. ubi Ronchegal. num. 195. ff. cod. tit. & dicit Bald. in l. cum te. C. si cert. pet.*

- 17 Petr. de Ubal. *d. part. 9. sub num. 1.* Ab hac opinione recedit Fulgos. & post  
eum Rota Genuens. *d. decis. 14. sub. num. 70.* sed male, & opinionem Fulgos. pro  
constanti affirmare non audet, Alex. in *consil. 147. sub num. 1. lib. 2.* Verum ab opi-  
nione Bart. non videtur recedendum, quia communis est, à qua etiam ultimo lo-  
co non videtur recedere Rota Genuens. *d. decis. 14. sub num. 72.* dum eam procedere  
declarat, ubi inter socios adsit mutua vicissitudo contrahendi, & non alias.  
Etiam si plures sint socii, quorum unus ex aliorum voluntate exercet, ut evenit,  
19 quando unus ponit pecunias, & alter tenetur operari & negociari, exercens  
præpositus censetur, & ex ejus gestis cæteri omnes obligantur, Alexand. *consil.*  
*210. num. 10. & consilio 217. num. 12. lib. 7. Rimin. jun. consil. 331. num. 2. vers. post-*  
*humo. lib. 3.*

- Possunt etiam societati præpositi, ubi opus sit, pro indigentis ipsius societa-  
20 tis pecunias & mutuo accipere, & socios omnes obligare. *l. penult. §. taberna. ff.*  
*de instit. Bart. in l. 1. §. non autem. ff. de exercit. Ruin. consil. 93. num. 2. lib. 5.* Et quia  
gratis mutuari non solet, sed cambia sunt in usu, ad evitandum usuras, poterunt  
etiam eas camb. recipere, Rota Genuens. *decis. 14. sub num. 123. vers. ad quintum.*  
& ut ibidem dicit *sub num. 15. vers. sexto poterunt,* etiam ad favorem mutuantium fi-  
dejussores inducere, & eis mercedem solvere. Sed quod modis prædictis pecunias  
21 recipere possint, tunc demum procedit & non alias, quando adest causa ne-  
cessaria, & quando negotii consequentia necessaria id requirit, Castren. *consil.*  
*242. lib. 1.* Socin. in *l. si infitorem. quam legit cum l. creditor ff. si cert. petat. Ce-*  
*phal. consil. 768. lib. 5.* Rota Genuens. *d. decis. 14. num. 90.* Similiter ad hoc, ut  
pecuniæ mutuo recipi possint ab adminitrante negocia societatis, & ad hoc  
22 ut cæteri socii & obligentur, requiritur quod ille, qui facit mutuum, sciat, quod  
pecunia sit necessaria pro illa negotiatione, pro qua suscipitur, & quod pro  
illa negotiatione mutuaverit, & quod habuerit animum obligandi cæteros so-  
cios, & quod sciret recipientem esse præpositum dictæ negotiationi, & quod in  
loco, in quo mutuabat, possit cum pecunia mutuata necessitati negotiationis  
provideri, & quod mutuum non sit factum ultra quantitatem necessariam.  
*l. fin. & ibi Bartol. & cæteri. ff. de exercit. Bart. in l. si pupilli. §. 1. juxta medium.*  
*ff. de negot. gestis. Bald. in l. 1. de exercit. act. Alexand. consil. 44. colum. 3. lib.*  
*2. & consil. 217. num. 14. lib. 7. Natt. consil. 567. num. 6. lib. 3.* Rota Genuens. late  
23 *d. decis. 14. sub num. 94. cum plurib. seqq.* ubi addit, quod administrator & in casu, in  
quo



quo socios interpellare potest, eis notificando indigentiam societatis, id de æquitate, & de rigore facere debet, antequam pecunias cambio capiat, sed hoc ejus dictum non videtur verum, cum possit administrator societatis facere necessaria pro societate. Et si administrator etiam haberet & expressam potestatem à cæteris recipiendi mutuo pecunias, prædicta omnia observare non esset necesse. Bart. in d. l. fin. ff. de exercit. Bald. in d. l. 1. sub num. 2. C. de exercit.

Et iste administrator, si dolose pecunias & mutuo, ut supra dixi, receptas in proprios usus convertat, nihilominus cæteri socii mutuanti remanent obligati, & de administratoris dolo tenentur, Castren. in l. 1. §. non autem. & ibi Salic. ante eum. ff. de exercit. Bartol. in l. 1. §. familia. ff. de publi. Rota Genuens. d. decis. 14. num. 17. Et ad prædicta notandum est, si, ut persæpe fit inter mercatores, unius sit ex sociis sub & cujus nomine cantet principaliter societas, & in contrahendo dictum fuerit, Titius & socii, licet quasi videretur dicendum, quod Titius pro una parte sit obligatus, juxta text. in l. si communis servus ita. ff. de stipulat. serv. tamen, ut ibi Bartolus asserit sub num. 4. tenendum est, quod omnes pariformiter efficiantur obligati, quia Titius non ad hoc nominatur, ut magis obligetur, sed ut ostendatur Titium societatis esse caput. Dec. consil. 122. colum. 2. Stracc. in tractat. de mercat. tit. de contract. mercat. num. 17. ex auctoritate Bald. in consil. 190. Sempronius lib. 2. Cuman. in consil. 172. Titius. Romin. junior consil. 331. num. 2. lib. 3. Menoch. consil. 410. num. 39. lib. 5. Et quemadmodum socii conveniuntur & ex contractu administratoris & institoris, ita etiam ex contractu sociorum institor conveniri potest. Petr. de Ubald. d. part. 9. sub num. 1. Bartol. in l. eandem. sub num. 10. ff. de duobus reis. & in d. anth. hoc ita. num. 12. C. eod. quod est verum, durante institoria, quia ea finita amplius conveniri non potuit, neque ex sociorum contractu, neque etiam ex suo, Paris. consil. 94. num. 34. lib. 1. Dec. in l. si institorem. numero quarto, ff. si cert. per.

Sed quod ex suo contractu post finitum officium conveniri possit institor, quando illi, qui eum & constituerunt, habitant in alia civitate, & sic sunt absentes, ea ratione, quia contrahentes cum eo censentur inspicere ad ejus personam, tradit Castren. in l. 1. §. exercitorem. ff. de exercit. & ita respondisse dicit in questione de facto obventa Pisauri, ut habetur in ejus consil. 149. Visi & ponderatis. secundum antiquam impressionem, & secundum novam in consil. 20. lib. 2. & eum refert & sequitur Socin. consil. 154. colum. fin. vers. sexto lib. 2.

Etiam si fateatur institor & mutuo pecuniam recepisse, quod finito officio conveniri possit, tenet Angel. in l. 4. ubi ita dicit fuisse Florentiæ judicatum, & in l. eandem. & ibi Imol. ff. de duobus. Socin. dict. consil. 154. sub num. 13. lib. 2. Sed has



duas declarationes reprehendit Dec. d. l. si institorem. ubi sub num. 5. & 6. ff. si cert. pet. admittit, quod tunc teneretur institor, quando dominus ex mutuo non obligaretur, ex trad. per Innoc. in c. per tuas. de arbit. & per Dd. in l. civitas. ff. si cert. pet.

30 Ad prædicta modo videndum est, an socii obligati & dicantur rei debendi in solidum? Equidem, si societas sit contracta super aliqua negotiatione, quæ à publico decernitur, ut est conductio gabellarum, argentaria & similia, omnes socii obligati rei debendi in solidum dicuntur, Bartol. in l. eandem. sub num. 9. ff. de duobus reis, & in auth. hoc ita. sub num. 11. C. eod. Bald. in l. cum te. C. si cert. pet. & in consil. 262. & in consil. 263. lib. 5. Petr. de Ubald. d. tractat. de duobus fratrib. part. 9. sub num. 1. Ronchegal. in d. l. eandem. num. 164. Bursat. consil. 190. num. 11. lib. 2. & ista est communis opinio, Rota Genuens. decis. 150. num. 7.

31 Si vero agatur super cæteris societatibus, si quidem obligatio & contracta fuit per institorem, sive tacite, sive expresse præpositum, erunt rei omnes in solidum obligati, ita dicit Bart. in d. l. eandem. sub num. 9. & in d. authent. hoc ita. sub num. 11. per text. in l. fin. cum duabus ll. seqq. ff. de exercit. ubi dicitur, si plures navem exerceant, & unum præposuerint, ex ejus contractu omnes tenentur in solidum, ne in plures adversarios distinguatur, quicum uno contraxit nec quicquam facere, quotam quisque portionem in nave habeat, eumque qui præstiterit societatis Iudicio à cæteris consequenturum, & per text. in l. habeat. §. fin. & in l. sequen. ff. de instit. in quibus juribus idem disponitur, & hanc opinionem tenent Cyn. Bald. & cæteri in l. cum te in Galliam. C. si cert. pet. Bald. in rubric. C. de exercit. circa finem. & in l. si prædiani. colum. 3. vers. sed pone ego. C. de edil. act. & in consil. 262. & 263. lib. 5. Castrenf. consil. 345. lib. 2. colum. 2. vers. sed lege caveretur. Petr. de Ubald. d. tractat. de duobus fratrib. part. 9. sub num. 1. Alexand. consil. 44. lib. 2. & consil. 139. lib. 5. & in consil. 217. numero duodecimo, lib. 7. Ronchegal. in d. l. eandem. num. 164. & seq. ff. de duobus reis. Natt. consil. 167. nu. 1. lib. 3. Olaschi. conclus. 150. sub num. 6. ubi testatur de communi opinione, Rota Genuens. decis. 15. numero duodecimo, & decis. 29. numero tertio, & decis. 140. num. 3. & decis. 166. num. 1. Menoch. consil. 410. lib. 5. num. 37. Surdus decisio. 213. num. 1. Cephal. consil. 778. lib. 1. Modern. Papien. in tract. de iuris & facti ignor. cent. 1. dist. 52.

32 Verum quod socii ex contractu institoris sint & solum obligati pro ea parte, quam habent in societate, tenent Anchor. consil. 333. Pro clariori decisione. colum. fin. Alexand. consil. 139. lib. 5. Paris. consil. 93. num. 32. & consil. 94. num. 28. lib. 1. Deci. in l. si socius. sub numero quarto, ff. si cert. pet. Stracc. in tractat. de mercat. tit. de contract. mercat. numero decimo quinto. Rota Genuens. decis. decima quarta, numero centesimo undecimo, ubi dicit, hanc decisionem esse communem, à qua non est recedendum



dendum in consulendo & iudicando, & sub num. 126. in fin. & sequen. dicit, socios teneri in solidum ex contractu institoris, & non referre, quam quisque partem in societate habeat, quando institor fuit expresse præpositus, quia tunc censetur obligari ex ejus consensu eum præponendo, sed non teneri in solidum, quando expresse præpositus non fuit, & subjungit non ob stare jura pro superiori contraria opinione allegata, quia d. l. nec quicquam. ff. de exercit. locum habet, quando navim plures exercebant, sed iste intellectus non est sequendus, quia Dd. omnes admittunt, quod in constituendo institorem par sit virtus taciti & expressi, & non considerant, quod societas ab omnibus exerceretur, sed quod essent socii, & institorem præposuerint, & de servo alieno merci communi præposito, & quod detur actio in solidum contra socios præponentes, loquitur text. in l. idem erit. ff. de instit. Non est recedendum t̄ à prima opinione, quæ, ut videre licet, considerato numero 33 & considerata auctoritate Dd. eam tenentium, communis est, ut testatur Olsch. d. decis. 150. sub num. 6. & est mirandum de aliquibus citantibus Olsch. in d. decis. affirmantem aliam opinionem esse communem, cum hoc non dicat & decipitur Rota Genuens. dum in d. decis. 14. num. 111. dicit hanc esse communem, maxime, quia in aliis decisionibus supra citatis tenet primam opinionem, & ubi socii habent facultatem obligandi personas sociorum, dicuntur etiam habere facultatem obligandi eorum bona, Bald. consil. 263. lib. 5. Surdus decision. 214. num. 8.

Tertio casu principali si infimul omnes socii contrahunt, non obligantur in solidum, sed quilibet obligatur t̄ pro ea parte, quam habet in societate, l. si tamen 34 plures. in princ. ff. de exercit. Bart. in d. l. eandem. sub num. 9. & in d. auth. hoc ita. sub num. 11. C. de duobus reis. Petr. d. tract. part. 9. sub num. 1. Alexand. consil. 147. in princ. lib. 2. Foller. ad Marant. part. 4. dist. 9. numero 94. Menoch. consil. 410. num. 35. lib. 5. Sed hoc fallit, quando fuit dictum, quod teneantur in solidum, ut per Bart. in l. 2. num. 2. ff. de duobus. reis. Menoch. consil. 410. sub num. 43. lib. 5. Item fallit, si socii sint alicujus negociationis, quæ à publico decernitur, ut dixi supra num. 27. Item si teneantur ex secundaria obligatione proveniente ex dolo & culpa, Menoch. d. consil. 410. num. 43. lib. 5. Etiam fallit, ubi socii t̄ infimul venderent 35 animalia, puta pecudes vel capras. Quamvis enim actio exempta contra singulos socios venditores sit proponenda pro portione, quam quis habet in animalibus, tamen ædilitia actio proponi potest contra quemlibet ex sociis in solidum, dummodo proponatur contra eum, qui in animalibus habebat majorem seu partem partem, non autem minorem. l. justissime. §. proponitur. ff. de adil. edict. Bald. in l. pradium. num. 20. & 21. C. de adil. act. Item fallit stante consuetudine, quod omnes t̄ teneantur in solidum, prout est Genuæ, ut per Rotam Genuens. decis. 36 46. num. 4. & decis. 97. num. 1. & dicit, quod ista consuetudo est adeo notoria, ut sufficiat



- sufficiat eam allegare absque alia probatione. Item fallit, stante statuto, Alex. *consil.* 139. *lib.* 5. Thesaur. *decis.* 136. Magon. Rot. Lucen. *decis.* 1. Insuper fallit, considerato, quod ad invicem respectu extranei fidejussores dicuntur. Nam licet
- 37 respectu t ipsius obligationis contractæ non dicantur in solidum obligati, tamen considerati, uti fidejussores, in solidum tenentur, Bald. *in rubr. C. de instit. act.* quem secutus est Ronchegal. *in l. eandem. in princ. n.* 187. ff. *de duob. reis.* & *in l. reis. in princ. n.* 36. & 37. ff. *eod.* Menoch. *cons.* 410. *n.* 44. 45. & 46. *lib.* 5. ubi dicit non obstare text. *in l. si ut certo. §. ult. ff. commo.* quia ibi illi, qui acceperunt vehiculum, ideo possunt solum conveniri pro parte, quoniam non erant socii, & etiam vult, quod
- 38 ubi unus t ex sociis convenitur, non sit necessaria excussio, ubi societas esset contracta super mercatura, Dec. *in l. ultim. in princ. num.* 23. ff. *si cert. pet.* Strac. *in tract. de mercat. tit. de except. num.* 5.
- 39 Modo juxta propositum ordinem videndum est, qualiter socii obligationem t acquirant, inquam, si socii sunt alicujus societatis, quæ à publico decernitur, quemadmodum ex eorum contractibus duo rei debendi in solidum efficiuntur, ita etiam efficiuntur duo rei credendi in solidum. *l. si unus. in princip. & l. idem in duobus. ff. de pact. l. si duos. ff. de arbitr. l. 1. ff. de loco publico fruendo.* Bartol. *in l. eandem. num.* 9. ff. *de duobus reis.* & *in authent. hoc ita. dum. 11. C. eod.* Petrus de Ubald. *d. tractat. de duobus fratrib. part. 9. sub numer. 1.* In aliis societatibus non sic dicendum est. Si
- 40 enim omnes socii insimul contrahant, quilibet t actionem acquirit pro ea parte, quam quisque habet in societate, nisi expresse sit conventum, quod sint plures rei credendi in solidum. *l. cum te in Gallia, & ibi Bart. Bald. & ceteri. C. si cert. pet. Alexand. & Ias. in l. si unus. in princip. ff. de pact.* ubi Angel. reprehendunt aliter tenentem.
- Et si unus solus contrahat, etiam si sit institor, ipse solus agere poterit, & cæ-
- 41 teri t agere non poterunt, nisi cessâ actione, & in subsidium. *l. 1. in fin. & l. sequent. ff. de instit. & l. si eum §. 1. ff. de exercit.* Bartol. *in dict. l. eandem. sub num.* 9. ff. *de duob. reis.* & *in d. authent. hoc ita. sub num.* 11. *C. eod.* Petr. de Ubald. *d. part. 9. sub num.* 1. & *sub num.* 5. fallit in mutuo, ut per Castr. *consil.* 345. *col. si. vers. nam est speciale. lib.* 2.
- Neque potest socius alteri socio stipulari. *l. proprium. ff. comm. prad. & ibi Gloss.*
- 42 ubi habetur, quod si quis t stipuletur servitutem per fundum alterius pro se, & pro vicino, persona vicini habetur pro non apposita, & ratione juris non decrescendi stipulatio valet in totum pro se, sed si unus stipuletur servitutem pro se, & socio, ad fundi communis utilitatem, stipulatio non valet pro se, nec pro socio, & ita per illum textum, quod socius socio stipulari non possit, tenet Alexand. *in l. 2. §. ex his. num.* 16. *in fin. ff. de verbor. obligat.* licet Bald. contrarium tenere videatur *in l. si absentis. num.* 14. & sequen. *C. si cert.*



*cert. pet.* cuius dicta possunt reduci ad declarationes positas ad regulam, quod alteri quis ꝑ stipulari non possit, per Gabriel. *in suis commu. conclus. tit. de verbor. obligat. conclus. unic.* & de socio, quod alteri socio stipulari non possit, nisi adsit persona Notarii, & sit appositum iuramentum, tradit Paris. *consil. 82. in princip. lib. 1.* & de hoc dixi supra *cap. decimo quarto, numero trigesimo tertio.* & nisi sit socius omnium bonorum. Addition. ad Bald. *in dict. l. si absentis. Cod. si cert. petat.*

Et est differentia, an ille, qui societatem ꝑ administrat, contrahat nomine proprio, & nomine sociorum appellativo, an vero contrahat nomine proprio, & exprimendo propria nomina sociorum, quia primo casu acquirit pro ea portione, quam quisque habet in societate, & secundo casu cuique acquirit, pro virili. Paris. *consilio nonagesimo quarto, numero vigesimo nono, lib. 1.* Menoch. *consilio ducentesimo vigesimo secundo, sub numero decimo octavo, lib. 3.* per ea, quæ traduntur à Bartol. *in l. si communis servus. sub num. 3. vers. & ista sunt utilia. ff. de stipulat. servor.* Sed ista differentia, quando contrahitur super rebus pertinentibus ad societatem, non est vera, quia sive sint expressa propria, sive appellativa nomina sociorum, tenendum est, quod cæteri ad commodum vocati censeantur pro ea parte, pro qua onus subire sunt obligati, ita expresse declarat Bartolus *in dict. l. si communis servus, sub numero secundo, versic. destructio huius legis,* & quod dicit de institore, *sub numero tertio, dicit esse intelligendum secundum præcedentem distinctionem ab eo positam, & sic tenendum per prædicta sub numero 2.*

Ad prædicta quero, si plures ꝑ focii sunt in solidum obligati, an in simul conveniri possint, & talis distinctio datur. Aut quis vult convenire plures reos pro partibus virilibus: aut in solidum. Primo casu plures pro virili conveniri possunt, & in eodem libello, & in diversis libellis. Secundo casu, aut vult quis convenire omnes in solidum, & in eodem libello cum protestatione, quod erit unica solutione contentus, & potest, aut sine tali protestatione, & non potest. Bartol. *in l. 3. §. ubi duo. ff. de duobus reis. Pract. Papiens. in forma libelli contra plures reos, in gloss. in vers. contra numero primo.* Aut quis vult convenire ꝑ plures reos debendi in solidum separatim, & in diversis libellis, & quidem si hoc facit eodem tempore, hoc ei facere permissum est, parte non contradicente, sed contradicente parte ei denegatur, ea ratione, ne in diversis instantiis molestentur & aggraventur. Bartol. *in dict. l. 3. §. ubi duo. ff. de duobus reis. Pract. Papiens. in dict. forma libelli contra plures reos, in gloss. in vers. contra. numero secundo.*

Sivero hoc facere ꝑ velit non eodem tempore, sed diversis temporibus, sibi permissum non erit, quia pendente iudicio jam cæpto contra unum, duos conve-



convenire non debet, secundum opinionem Gloss. in *authent. de duobus reis. circa finem.* & Azon. in *summ. tit. de duobus reis*, sed secundum opinionem Dini in *l. 2. ff. de duobus reis.* quam refert Bartol. in *dict. l. 3. §. ubi duo rei. sub numero quinto*, poterit hoc fieri, pendente causa appellationis, sed non pendente prima instantia.

- 48 Sed verius dicendum est, hoc fieri posse tam pendente primo iudicio, quam pendente causa appellationis, ut tenet Iacob. de Aren. & post eum Bartol. in *dict. l. 3. §. ubi duo. sub numero quinto*, per *l. si creditor. in princip. ff. mandati. & ad l. quoties. §. si creditor. ff. de peculio*, respondit, quod loquitur de obligatione, in qua uno convento, statim alius liberatur, & conveniri non potest, nisi de æquitate, convento reperto non solvendo. Et hanc opinionem tenet etiam Capic. *decis. 119. num. 7.* Corset. in  *suis singular. in verb. appellatio, limit. 4.* Vital. in *tractat. de clausul. in claus. nil innovari appellatione pendente*, in *princip. Covarru. practicar. question. cap. 24. numero quarto.* Surd. *consilio vigesimo, numero vigesimo quinto, lib. 1.* Lancellot. in *tractat. de attentatis. part. 1. cap. 3. numero centesimo quadragesimo octavo*, & rationem esse posse dicit, quia sententia lata contra unum ex pluribus reis non nocet alteri. Bartol. in *l. ex duobus. numero decimo septimo, ff. de duobus reis.* Bero. *consilio nonagesimo sexto, num. 6. libro tertio.* Ruinus *consilio nonagesimo secundo, sub numero sexto, libro primo.*

- 50 Etiam quæro, an plures focii rei credendi possint insimul agere contra debitorem? Et hoc eos facere posse in eodem libello, & in diversis libellis eodem tempore dicendum est, ut proxime dictum fuit de reis credendi conveniendis, ut per Bartol. in *dict. l. 3. §. ubi duo. sub numero quarto.* Pract. Papiens. in *dict. forma libelli contra plures reos debendi. in verb. contra. num. 1. in fin.*

- 51 Si vero velint convenire et debitorem diversis libellis, & diverso tempore, hoc eos facere non posse, dicendum est, quia lite contestata per unum, præcluditur via alteri agendi. *l. si ex duobus, ff. de duobus reis.* Bartol. & Pract. Papiens. in *locis proxime citatis.* Contrarium, quod hoc fieri possit, debitore non opponente, tenet Lancellot. in *dict. tractat. de attentatis. part. 1. cap. 3. numero centesimo quinquagesimo tertio*, ubi ponit casum, quod si Titius & Mævius sint in solidum creditores Sempronii in centum, & Titius conveniat eum Romæ, quod poterit eundem Mævius convenire Perusiæ, non obstante litis pendencia in urbe, & non obstante regula, quod iudicium, ubi ceptum est, ibi terminari debeat. *l. ubi ceptum. ff. de judic. & non obstante*, quod quis vexari non debeat coram diversis Iudicibus. *cap. dispendia, de rescript. in 6. & quod continentia causæ dividi non debeat. l. nulli. C. de judic.*

- 52 Sed intelligo, dicta et Lancellotti procedere solummodo quoad processum, ne dicatur attentatus, quo vero ad actionem teneas coram diversis Iudicibus Reum à correis credendi conveniri non posse, ut per Bart. in *dict. l. ex duobus. ff. de duobus reis.*



reis. Et socius nomine proprio, & nomine sociorum contra communem ꝛ debitor 53  
rem agere non potest absque mandato, nisi post cceptum iudicium, & litem  
contestatam, quia tunc solus unus poterit iudicium prosequi præstita cautione  
de rato, l. 2. C. de consor. ejusdem litis. Ruin. in consil. 92. sub num. 6. lib. 1. Alexand.  
consil. 186. num. 4. lib. 2.

Et inter socios non est melior ꝛ conditio occupantis, si debitor non solvendo 54  
efficiatur. l. verum. §. si cum reis. ff. pro soc. Petr. de Ubal. in d. tract. de duobus fratrib.  
part. 12. sub num. 1. vers. item si socii, & esse speciale inter socios tradit Glossi. in l. si  
Titius. in vers. consecuturum. ff. pro soc. Etiam circa prædicta tenendum est, quod licet  
ꝛ solutio facta uni ex sociis liberet omnes. Bart. in l. ex duobus. num. 1. ff. de duobus 55  
reis. Ronchegal. in l. eandem. in princip. num. 50. ff. eod. Marant. in pract. part. 4. di-  
stinct. num. 94. tamen procedit durante societate. Magon. Rot. Floren. decis. 106.  
num. 61. & seq. Et si probabiliter ignorata dissolutione societatis sit facta solutio,  
non definit solvens liberari. Modern. Papien. in tractat. de juris & facti ignor. centur.  
1. distinct. 52. num. 12.

N. 31. adde doct: Wissenbach ad tit. ff. pro socio, disput. 32. n. 26.

N. 32. Quamvis superior sententia juri & ll. sit congruentior: tamen hæc secunda mori-  
bus nostris magis obtinet: quam & probare videtur doctissimus jurisconsultus Cypri-  
anus Regneri ad §. ult. l. 1. ff. de exercit. actione. 14. 1. Et Groenew. ad §. 2. Instit. 4. 7.  
hoc pacto declarat & probat. Malè, inquit D. Grotius Romanis legibus introductum, ut  
ex facto Magistri exercitores in solidum singuli teneremur. Nam hoc nec naturali æquisati con-  
venit, quæ satis habet si pro suis singuli partibus conveniantur. Nec publicè utile est; absterren-  
tur enim homines ab exercendis navibus, si metuant ne ex facto magistri quasi infinitum tenean-  
tur. Atque adeò apud Hollandos, ubi mercatura pridem maximè viguit & nunc & olim, lex  
illa Romana observata non est. Imò contrà constitutum ne exercitoria etiam universi ampliùs  
teneantur, quam ad æstimationem navis & eorum quæ in navi sunt. Grot. de jure belli lib. 2.  
cap. 11. n. 13. & introduct. lib. 3. part. 1. n. 39. Ita ut tum demùm in solidum singuli tenean-  
tur exercitores & institores, si tantam summam posuerint in societate, & liberantur a solidi con-  
demnatione, præstando id totum, quod in societate habere comperiuntur. Atque ita in supremo  
Holland: Senatu judicatum refert Coren. obs. 40. in versu de Gedaeghdens. Adde Christinaum  
vol. 1. decisio. 165. n. 11. & decisione 108. Gail. lib. 2. observ. 24. n. 29. Consult. Batav.  
par. 2. consul. 275. Nam auctor noster, quem allegat Groenewegen, contrariæ est sententig.  
Vide tamen Neostadium decis. Curie Hollandiæ 49. ubi non multum abludens ab hac ma-  
teria, docet authent. Hoc ita Cod. de duob. reis. 8. 40. Antwerpia inter mercatores non  
obtinere: sed creditorem, ex duobus reis alterum, in solidum convenire & ad solutio-  
nem totius constringere; juxta generalem consuetudinem Antwerpia Observatam.

N. 42. Quod Socius socio recte stipuletur dixi cap. 14. n. 3.



*De obligatione & actione inter socios.*

## SUMMARIA.

- 1 Obligatio oritur ex societate civilis & naturalis.
- 2 Actio pro socio & actio communi dividundo dantur inter socios.
- 3 Et una alteram tollit, quatenus ad invicem concurrentia sunt.
- 4 Conveniunt in aliquibus.
- 5 Et in aliquibus habent se uti excedentia & excessa.
- 6 Actio pro socio datur ad diversos effectus.
- 7 Negotiorum gestorum actio aliquando datur inter socios.
- 8 Actio etiam in factum.
- 9 Prescriptis verbis etiam agitur aliquando.
- 10 Interdicto uti possidetis.
- 11 Lege Favia.
- 12 Lege Aquilia.
- 13 Actione furti.
- 14 Actiones pro socio, & communi dividundo, sunt bonae fidei, & directe ab utraque parte.
- 15 Actiones istae dantur heredi, & contra heredem, licet societas morte dissolvatur.
- 16 Actio utilis pro socio aliquando datur.
- 17 Libellus qualiter in his actionibus sit formandus.
- 18 Societates si sint plures inter easdem personas, plures dantur obligationes & actiones.
- 19 Iudicium inter socios coram eodem Iudice agi debet, etiam si adsit unus, qui sit clericus.
- 20 Socii plures agentes contra unum, unum Procuratorem constituere debent.
- 21 Socius ab altero socio conventus non condemnatur in solidum, sed in quantum facere potest.
- 22 Et pro parte, quam habet in societate.
- 23 Sed ista opinio reprobatur.
- 24 Socius an praefertur extraneo contra socium, & num. 25.
- 26 Socius, qui administravit, prius conveniri debet.
- 27 Socius agens contra socium probare debet, a se gesta versa fuisse in societatis utilitatem.
- 28 In societate particulari, non autem in societate omnium bonorum.
- 28 Socio contra socium datur actio pro utiliter gestis, etiam si gesta fuerunt proprio nomine.



- 29 *Gesta versa fuisse in utilitatem societatis probatur conjecturis.*
- 30 *Lana empta praesumuntur versa in utilitatem societatis, si constat pannos confectos fuisse, & non constat de alia emptione lanarum.*  
*Idem dicitur de animalibus emptis in macello occisis.*
- 31 *Probitate socii probata, praesumuntur gesta ab eo fuisse versa in societatis utilitatem.*
- 32 *Socius, si negat ostendere librum rationum, in quo apparere potest res emptas ab altero socio fuisse versas in utilitatem societatis, praesumitur in societatis utilitatem versas fuisse.*
- 33 *Socius tenetur edere librum rationum, etiam si sit Reus.*
- 34 *Res empta, si conductae fuerint in domo communi sociorum, praesumuntur versa in societatis utilitatem.*
- 35 *Colonus etiam non potest condemnari, nisi in quantum facere potest, sed hoc male observatur.*
- 36 *Socius perdit hoc privilegium, ne conveniatur, ultra quam facere possit, si dolo fecit, quo minus teneatur.*
- 37 *Sed non perditur ob culpam.*
- 38 *Neque etiam perditur ob dolum commissum in omittendo, sed tantum ob dolum commissum in committendo secundum aliquos, & num. 41.*
- 39 *Contrarium probatur, quod perdatur etiam ob dolum in omittendo.*  
*Dolus est in socio omittere non lucrari.*  
*Dolus est in socio, si non servat parta.*  
*Qui ex contractu tenetur acquirere, si non acquisivit, tenetur & conveniri potest, ac si acquisivisset.*
- 40 *Intellectus ad l. nemo ex sociis. §. illud quaeritur. ff. pro soc.*
- 42 *Socius si negat se esse socium, perdit hoc privilegium.*
- 43 *Et carceratus non debet liberari, etiam si vellet cedere bonis.*
- 44 *Potest a negativa recedere ante litem contestatam.*
- 45 *Et ut perdatur, requiritur specialis negatio, & non sufficit generalis, negando narrata, prout narratur.*
- 46 *Socius amittit hoc privilegium, si ei renunciaverit.*
- 47 *Et ei renunciasse dicitur, si omnia restituere promisit.*  
*Vel si generaliter renunciavit omni beneficio, sive expresserit majora, sive non expresserit.*  
*Quia in contractibus veniunt etiam majora.*
- 48 *Et hoc eo magis procedit, si fuit adhibitum iuramentum.*
- 49 *Socius gaudet hoc privilegio solum durante societate secundum aliquos.*
- 50 *Etiam dissoluta societate, & in omnibus actionibus provenientes a societate.*



- 51 Privilegium hoc solum habet locum in societate conventionali, & non in aliis communio-  
nibus.
- 52 Socius licet habeat hoc privilegium, tamen potest jurari suspectus de fuga, capi, & car-  
cerari ut sistat in iudicio.
- 53 Socius quantum facere possit, inspicitur tempus rei iudicanda, deducto ne egeat.  
Et non deducitur as alienum, nisi debeat ex ipsa societate.  
Et solummodo consideratur persona ipsius, non uxoris & filiorum.
- 54 Privilegium hoc est personale, & non transit ad heredes, & ad quemlibet alium succe-  
sorem.  
Et non datur patri, neque Domino, neque fidejussori.
- 55 Fidejussori datur, si denunciatur litem principali, qui veniat, & opponat hoc benefi-  
cium.  
Defensori datur.
- 56 Socius admissus ad huiusmodi beneficium tenetur cavere de satisfaciendo, si pervenerint  
ad pinguiorem fortunam.  
Et sufficit nuda promissio.
- 57 Societatem probare debet, qui vigore societatis agit.
- 58 Societatis non contracta maxima est praesumptio, si quis eam non contraxisse suo iura-  
mento affirmet.
- 59 Instrumento producto, qui asserit esse de sociis comprehensis, in eo debet hoc probare, ad  
hoc ut instrumentum habeat executionem.
- 60 Liquidatio si est facienda ante, quam instrumentum exequatur, in ea facienda non pro-  
ceditur executive.
- 61 Executioni petita vigore instrumenti potest opponi, non constare de dissolutione societatis.
- 62 Et potest opponi, quod sit renovata.
- 63 Et quod agens non adimpleverit pro parte sua.
- 64 Et potest opponi, quod adhuc ratio non sit revisa, & num. 69.
- 65 Et hoc maxime procedit, si ambo socij ponentes pecunias administraverunt.
- 66 Lucrum & capitale in societate adesse praesumuntur.
- 67 Si quantitas certa fuit promissa in instrumento appposito pacto, quod, si facto calculo de mi-  
nori quantitate appareat, minor tantum debeatur, pro quantitate expressa ante cal-  
culum erit danda executio. Declaratur num. 71.
- 68 Et praestabitur cautio de restituendo, si quod ultra summam debitam facto calculo solutum  
apparebit.
- 69 Tutor non potest conveniri, quod reddat contenta in inventario, ante redditam rationem  
administrationis.
- 70 Exceptio proveniens ex corpore instrumenti retardat ejus executionem.

Actio



Actio pro socio est generalis, ideo si socius se offerat ea facere, ad qua generaliter tenetur, speciali actione conveniri non potest.

- 72 Executio instrumenti in societate officii datur, quia in eo promittitur certa quantitas, absque alia rescissione rationum, & apponitur iuramentum.

Iuramentum de iure communi habet executionem paratam.

Etiā si excipiat de usuraria pravitate.

- 73 Socius, qui intra certum tempus rationem reddere promisit, si eam non reddiderit, poterit exequi instrumentum contra eum, pro summa in eo contenta.

- 74 Executio erit danda instrumento pro summa calculata, etiam stante clausula, salvo iure verioris calculi.

Actio pro socio est perpetua.

- 75 Prescriptio contra eum incipit currere, societate finita.

**I**N presenti capitulo videbimus de obligatione & actione respectu personarum & sociorum, cum in precedenti juxta distinctionem sub numero 1. positam, visum fuerit de obligatione & actione respectu personarum sociorum, & extraneorum. Sicut ex contractibus cæteris, ita ex contractu societatis naturalis & civilis obligatio oritur. l. 2. ff. de action. & obligat. §. 1. Instit. de obligat. ex consensu, & obligatione oritur actio, juxta text. in l. licet. §. ea obligatio. ff. de procurat. & duæ & nascuntur actiones; 2. una, quæ appellatur pro socio, ab ipso contractu societatis, altera communi dividundo, respectu rerum communione, quæ est inter socios. l. ut sit. l. pro socio arbit. in fin. l. sed & socius. l. si actum. ff. pro soc. l. 1. & quasi per totum. tit. ff. commun. dividund. Petrus de Ubald. dict. tractat. de duobus fratrib. part. 14. in princ.

Et quatenus de istis duabus & actionibus, quod una alteram tollat, habetur in 3 dict. l. pro socio arbit. in fin. intelligendum est, quod non tollantur in totum, sed solummodo, quatenus ad invicem concurrentia sunt, est textus in dict. l. si actum, & ibi Gloss. & Dd. ff. pro soc.

Et dicuntur convenire, quia quælibet & datur ad personales præstationes, & 4 pro dissolvenda societate, & in qualibet veniunt fructus partis expensæ, & accessiones omnes rerum communium societatis, ac etiam damna, & deteriorationes. dict. l. si actum, & ibi Gloss. & l. sed & socius. & l. pro socio. in fin. ff. pro soc. & l. in communi. & l. per hoc. & l. si quis putans. & l. si non omnes. §. venit. & l. in summa. & l. arborum. §. aquarum. ff. commun. dividund. Et habent se & ut excedentia & excessa, quia in actione pro socio non fit adjudicatio, & si durante societate socius aliquam rem communicare debet, & tenetur reddere rationem, erit agendum actione pro socio, & non communi dividundo. l. actione, §. nonnunquam,



quam, & ibi Gloss. ff. pro soc. Bald. in rubric. C. pro soc. num. 10. Petr. de Ubald. part. 13. sub num. 2. & text. in dict. l. actione. §. nonnunquam. procedit in qualibet societate, licet exempli gratia loquitur solummodo in societate vestigalium. Petr. de Ubald. d. part. 14. sub num. 1.

Nec est impossibile, quod actio pro socio detur ad diversos effectus, quia id evenit circa & diversas res, & diversis temporibus, ut sit etiam in actione ex empto, quæ datur ad formandum contractum emptionis, quando venditor petit pretium, & datur etiam ad distrahendum emptionem, quando ita fuit conventum. l. ex. empto. §. is qui ruina. ff. de act. empt. Petrus de Ubald. dict. parte decima quarta, sub numero primo, ubi ponit versus:

*Sic discite sanari per quem didicistis amare,  
Una manus vobis vulnus opemque feret.*

Ex diversis causis etiam aliquando inter socios dantur aliæ actiones. Nam si socii habent rem & communem, quæ commodè pro parte locari potest, si in totum locata fuit, datur actio negotiorum gestorum. l. qui aliena. §. fin. & l. si communes. ff. de negot. gest. & l. si quis putans. §. si per eundem. ff. commun. dividund. Similiter agit actio negotiorum socius in repetenda pecunia impensa pro via communi reficienda. l. arbor. §. si per eundem. ff. commun. dividund. & si unus socius caveat vicino, de damno infecto pro tota domo communi pro eo, quod expendit, pro altero socio agit similiter actio negotiorum gestorum, quia poterat cavere solummodo pro parte. l. si quis putans. §. si damni. ff. commun. divid. & l. si communes. ff. de negot. gest. & agitur actio negotiorum gestorum si finita societate, & pertinentibus ad eam, aliquid agitur circa res communes: Petrus de Ubald. d. part. 14. sub num. 32.

Actio etiam in factum aliquando potest agere socius, ut si unus & ex sociis inferat mortuum in communem locum purum. l. si quis putans. §. si quis in communem. ff. commun. dividund. & l. 2. & l. si plures. ff. de re legat. & sumpt. funer. & si unus ex sociis partem suam rei communis alienet, ne alter socius secum communi dividundo agere possit. l. communis servus. §. cum agere. ff. commun. dividund. Præscriptis verbis etiam actione quandoque socii agere possunt, ut si inter ipsos & convenietur de fructibus percipiendis alternis annis, & unus præcipue prohibeat, vel pecus immittat, & fructus corrumpat, poterit enim alter socius agere actione præscriptis verbis. l. si convenit, & ibi gloss. ff. commun. dividund.

Agit etiam socius aliquando contra alterum socium interdicto uti possidetis, si prohibeatur & reficere communem parietem, vel eo uti ad usum destinatum. l. si ades. ff. commun. divid.

Et



Et agit etiam lege Favia ꝛ contra socium plagium committentem. *l. merito. in fin. ff. pro soc.* 11

Legē Aquilia etiam agit, si damnum ꝛ in re communi socius dedit. *l. sed & si ex causa. ff. pro socio. & l. sed & si communem. & l. scilicet. ff. ad legem Aquilian.* 12

Et agit socius contra socium ꝛ actione furti, si dolo malo rem communem amovit, vel celandi animo contrectavit. *l. rei communis. & l. merito. ff. pro socio.* Petrus de Ubald. *dict. tractat. de duobus fratrib. part. 14. sub num. 1.* 13

Actiones istę pro socio ꝛ communi dividundo sunt bonę fidei. *l. per hoc. & l. in hoc. ff. commun. dividund. l. 3. in fin. & l. rei communis. ff. pro socio. §. actionum autem. Institut. de actio.* Et sunt ab utraque parte directę, & non datur directę, & contraria, ut dicitur de actione depositi & similium, quia non magis est unus socius, quam alter, & quilibet socius idem habet officium. Sed in deposito aliud est officium deponentis, & aliud depositarii, & quilibet ex sociis damnatus ignominia notatur, §. ex quibusdam. *Institut. de pœna temer. litig. declarat pulchre Coras. lib. 4. Miscellan. cap. 19.* 14

Quamvis etiam societas morte dissolvatur, tamen istę actiones dantur ꝛ heredi, & contra heredes. *l. verum §. in heredes. ff. pro soc. l. per hoc. ff. commun. dividund.* Petr. de Ubald. *in tractat. de duobus fratrib. part. 14. sub num. 1.* Antonius Cioffus *consil. 50. num. 2. lib. 2.* 15

Datur etiam aliquando actio pro socio utilis, non quidem inter ꝛ vere socios, sed inter infimul cohabitantes. *l. 1. §. fin. & l. 2. & l. 3. & l. 4. ff. de his, quę de jec. vel effud. & ideo datur inter scholares infimul habitantes, si non vult unus ex eis ea conferre, quę conferre tenetur, vel si sit molestus alteri socio dum studet.* Petr. de Ubald. *dict. tractat. part. 14. sub num. 1. in fin.* 16

Et qualiter sit formandus ꝛ libellus in hoc societatis iudicio ponit Bald. *in rubric. C. pro soc. num. 9.* Socin. *in consil. 160. colum. penult. & final. lib. 2.* Practicus Papiens. *in forma libelli. in actione communi dividundo.* Aret. *in §. sequens num. 14. Institut. de action.* 17

Et si plures societates inter quosdam contractę fuerunt, non una ꝛ actio, sed plures dantur actiones ex quolibet contractu provenient. Petr. de Ubald. *d. part. 14. sub num. 3.* 18

Et non licet socio ejuldem societatis vigore coram uno Iudice agere contra ꝛ unum socium, & contra alium socium agere coram alio Iudice, sed iudicium istud inter omnes socios coram eodem Iudice agi & terminari debet. *l. 1. ff. de quibus rebus ad eund. jud. ea. Petr. d. part. 14. num. 2.* & hoc fit tribus rationibns. Primo, quia consortes & conjuncti sunt. Secundo, quia quilibet est Actor & Reus, & quilibet agit, & reconvenitur. Tercio & ultimo, ne sequatur absurdum, quia posset esse, quod unus Iudex diverso modo ab alio judicaret, vel diverso modo 19



- modo disponderet de personalibus præstationibus, vel aliter fines designaret, ut declarat Gloss. in dict. l. 1. ff. de quib. reb. ad eund. jud. eat. Arret. consilio vigesimo nono, sub numero vigesimo quarto. & hoc est verum, etiam si inter socios adsit unus, qui sit clericus. Bald. in l. fin. in 6. question. in fin. Cod. de edict. divi Adrian. tollend.
- 20 Et etiam si plures socii contra unum agere vellent, unum Procuratorem constituere tenerentur. Bald. in l. si pradium. sub numero decimo octavo, C. de edilit. edict.

- Socius non condemnatur in solidum conventus ab altero socio, sed solummodo in quantum facere potest. l. sunt qui. ff. de re jud. ibi. l. verum, & ibi Gloss. & Dd. ff. pro soc. §. sunt præterea, & ibi Dd. Institut. de action. Petrus de Ubald. dict. tract. de duobus fratrib. part. ultim. num. 1. Alexand. consilio centesimo trigesimo tertio, in princ. lib. 5. Paris. consil. 99. colum. fin. lib. 3. Marcus Antonius Amat. decis. 16. num. 21. & enumerat in dicta decisione omnes habentes hoc beneficium.

- 22 Quinimo non solum non condemnatur in solidum, sed etiam alteri socio non tenetur, nisi pro parte, quam habebat in societate. Nam licet extraneis socii in solidum etiam ultra partem, quam in societate habent, teneantur, secundum opinionem, quam communem & sequendam esse dixi supra c. 30. n. 23. & n. 30. tamen inter ipsos solum obligati censentur pro ea parte, quam in societate habent. ita tradit Menoch. in consil. 410. n. 42. lib. 5. Rot. Gen. decis. 97. n. 8. Et ita quando socius convenit socium, duplex consideratio haberi debet, una, quod non teneatur, nisi pro ea parte, quam habet in societate: secunda, quod si bona non habeat pro quantitate posita in societate, non possit condemnari, nisi
- 23 in quantum facere possit. Sed ista opinio mihi non placet, quod socius & socio teneatur non in solidum, sed pro portione solummodo, quam habet in societate: hoc enim lege cautum non reperio. Et in dict. l. verum, & in dict. l. sunt qui. indistincte dicitur, quod socius tenetur, in quantum facere potest, & nihil dicitur de portione quam quis habet in societate, imo quod id procedat etiam inter socios unius rei, dicit Gloss. in dict. l. verum. in ver. unius rei. Nam si procedit in socio unius rei: ergo patet, quod in solidum poterat conveniri. Ex eo enim, quod in solidum potest conveniri, datur ei beneficium, ne condemnatur in solidum, ut considerat in casu, de quo agit, Bero. consil. 10. numero 4. lib. 3. & ita teneo, quod ad totum debitum alteri socio in solidum teneatur, & non pro parte, quam habet in societate.

- 24 Quod si extraneus agat contra socium & sibi obligatum, & alter socius etiam prætendit eundem socium obligatum habere, quis præferatur? Castrenf. ponit hanc questionem in consil. 345. lib. 2. Viso puncto supradicto. Duo enim Hebræi contraxerunt societatem ad mutuandum, & unus ex eis societati præpositus mutuo



mutuo accepit quandam pecuniarum quantitatem à diversis creditoribus, excedendo fines societatis, petebant creditores suas pecunias à socio, cui mutuaverunt, & alter socius similiter petebat suum capitale, & dicebat debere præferri in pignoribus, & rebus cæteris existentibus in banco, quia prior erat in tempore. Et Castrensis determinat, quod socius ante omnia deducere debeat de pignoribus, & nominibus debitorum repertis in banco pro quantitate sui capitalis, & quod residuum distribui debeat inter creditores.

Et movetur ea ratione, quia quæsitæ à socio & societati præposito mutuando 25 fuerunt quæsitæ, tam quo ad personalem actionem, quam quo ad pignora, pro parte sibi, & pro parte consocio, cum in mutuo hoc sit speciale, quod actio personalis, & hypotheca quærat à mutuante ei, cujus nomine mutuatur. *l. certi conditio, §. si nummus. & ibi Bartolus, ff. si cert. petat.* & pro parte quæsitæ socio, ipse in ea cæteris creditoribus uti habens jus in re præferri debet.

Insuper quæro, quid si tres sunt socii, & unus & solus administravit, an ille, 26 qui administravit, prius sit conveniendus? Dato quod etiam alter, qui non administravit, conveniri possit, quod ille, qui administravit, prius conveniri debeat, tradit Rota Genuens. *decis. 64. numero 2. per text. in l. actione. §. si communis, & ibi Fulgos. ff. pro soc.* & ita consuluisset Socin. *conf. 24. sub num. 42. vers. quarto. lib. 1. Cravet. conf. 433. num. 6. lib. 3.* Quamvis etiam dixerim supra c. 30. num. 11. quod extraneus agens & contra socios obligatos ex contractu unius ex 27 sociis, non teneatur docere contractum fuisse versum in utilitatem sociorum: tamen quoties unus ex sociis agit contra socium, ut quia dicat aliquid egisse ad societatis utilitatem, tenetur probare ab eo gesta versa fuisse vere in ipsius socii utilitatem, contra quem agit. *l. jure societatis. ff. pro soc. Petr. de Ubald. in d. tract. de duobus fratr. parte 9. sub num. 1. & 5. Fulgos. conf. 209. col. 2. Cuman. conf. 8. in princ. Paris. conf. 94. num. 27. lib. 1. Cravet. conf. 129. num. 12. & conf. 159. num. 8. lib. 1. Natt. conf. 567. num. 6. lib. 3. Rimin. jun. conf. 331. num. 8. lib. 3.* Sed est intelligenda ista opinio, ut procedat in societate particulari, non autem in societate omnium bonorum, ut per Menoch. *in conf. 375. lib. 4.* Et dummodo gesta ab uno & ex sociis versa sint in utilitatem sociorum, datur actio pro socio, etiam si 28 non fuerint gesta nomine sociorum, sed proprio nomine. Nam quoad extraneos solummodo considerantur gesta, an fuerint gesta proprio, vel communi nomine, sed non quoad ipsos socios. *l. si socius. ubi omnes. ff. si cert. pet. & tradit Cynus, & reliqui in l. cum te in Gallia. C. si cert. pet. Castren. in l. 1. §. ult. n. 2. ff. de exercit. Dec. in l. ejus qui in provincia. §. ult. in ff. si cert. pet. Paris. conf. 93. col. 1. & conf. 94. num. 5. lib. 3. Menoch. d. conf. 375. num. 21. lib. 4.* Et ubi esset probandum gesta & fuisse versa in utilitatem aliorum sociorum, quia hoc probare dif- 29 ficile est, sufficerent conjecturæ. *Bart. in aulh. hoc jus porrectum. num. 17. C. de sa-*



- crof. ecclef. Bald. in l. uni. in fin. C. si adver. cred. Rimin. in l. civitas. col. ult. & ibi Alciat. num. 6. & Dec. num. 10. ff. si cert. pet. late Mascar. in tract. de probat. conclus. 1161.* ubi enumerat plures conjecturas sufficientes ad hoc probandum, loquendo tamen de ecclesia, & loquendo de sociis, nonnullas conjecturas enumerat Menoch. *in cons. 357. num. 12. cum plur. seq. lib. 4.* Prima quarum est, quando unus ex sociis & emit lanas, & post earum emptionem ab altero socio fuerint confecti plures panni, nec constat, quod eo tempore emerit alias lanas, nam præsumitur, quod ex lanis emptis confecti fuerint, & sic quod versæ fuerint in societatis utilitatem, ex traditis à Baldo *in cons. 125. Quidam Ioannes lib. 5. cum dicit, quod si socius macelli emit animalia, & constat eo tempore in macello fuisse occisa animalia, præsumitur, quod illa emptæ occisa fuerint, & sic fuerint versæ in societatis utilitatem.* Secunda conjectura est, si socius & à cæteris sociis uti vir probus & prudens approbatus fuit. Stante enim tali approbatione præsumitur, quod ab eo gesta in societatis utilitatem gesta fuerint, ut dicitur de prælato ecclesiæ, & de civitatis administratore, qui eorum probitate stante pecunias in mutuo susceptas causa ecclesiæ, & civitatis in earum utilitatem convertisse præsumuntur Archid. & Gemin. *in c. hoc jus porrectum. 10. 9. 2. Odofr. Cyn. & Alber. in d. auth. hoc jus porrectum. C. de sacros. eccl. Menoch. in tract. de arbitr. Iud. casu 432. num. 36. Mascard. d. conclus. 1161. num. 28.* Tertia est conjectura, si socius librum & rationum negotiationis & administrationis edere recusat, in quo constare asseritur, res emptas, puta lanas, fuisse conversas in utilitatem societatis. Ex hac enim reculatione præsumptio sumitur contra eum, qui id non facit, quod facere tenetur. *l. si Procuratorem. §. dolo. ff. mandati. l. dolo. ff. ad leg. Falcid. Socin. cons. 213. n. 5. lib. 1. Cravet. cons. 115. n. 2. lib. 1.* Et socius tenetur & librum rationum conficere, & etiam si sit reus, illum actori edere tenetur, Alciat. *in l. 1. n. 22. C. de edendo. Bero. cons. 191. num. 35. lib. 1.* Etiam cum aliter probari non possit, res versas fuisse in societatis utilitatem, conveniens est, quod socius librum alteri socio actori edere cogatur. Alciat. *in d. l. 1. n. 25. qui adjungit. Iudicem pro suo arbitrio, cum æquitatem subesse videt, compellere posse reum edere rationes, & instrumenta actori. Et magna æquitas quod subsit inter socios, dicendum est, ut reus cogatur edere librum, quia credendum est, quod si in eo non appareret rem fuisse versam in societatis utilitatem, libentissime illum ostenderet, sed quod ostendere recuset, quia qui male agit, odit lucem.* Quarta & ultima est conjectura, si per testes probetur, res, puta lanas & emptas ab uno ex sociis conductas fuisse in domo communi sociorum. Ex hoc enim præsumuntur conversæ in communem utilitatem, & si testes paterebantur etiam aliquos defectus, sustinerentur eorum dicta ex eo, quia deponunt valde verisimilia, ut per Menoch. *d. consil. 375. sub num. 28. & 29. lib. 4.*
- 35 Quod dixi supra socium condemnari solummodo in eo, quod facere & potest,



test, siue sit socius omnium bonorum, siue unius rei solummodo. *d. l. verum, & ibi Glos. ff. pro soc.* procedit etiam in colono partiaro. Fulgos. in *l. si merces, §. vis maior. ff. locari.* Cremon. *sing. 155. tu scis, quod socius.* Bertach. in *reper. in ver. colonus. num. 104. & num. 172.* Petr. de Ubald. *dict. tract. de duobus fratr. part. 11. sub num. 10. vers. ex quibus etiam tertia differentia.* Bursat. *consil. 330. num. 52. lib. 3.* Marcus Anton. Amatus. *decis. 16. num. 22.* Sed pluries contrarium observatum vidi, & misellos rusticos ob nimiam dominorum sævitiam carceribus mancipatos ad extremam miseriam fuisse redactos, & ob talem dominorum sævitiam hodie fit, ut terrarum cultura deseratur.

Primo perditur huiusmodi privilegium, si ꝑ socius dolo faciat, quo minus in solidum condemnari possit. *l. verum. in princ. & in §. tempus autem. & ibi Glos. & Dd. ff. pro soc. & l. sed hoc ita, in fin. ff. de re jud.* Petr. de Ubald. *d. tract. part. ult. in princ.* Corne. *consil. 128. num. 5. lib. 3.* Matth. Brunus in *tract. de cess. bono. part. 4. quest. 24. sub num. 2.* Sed non perditur, si ꝑ ob culpam faciat, quo minus condemnari possit. *d. l. verum. §. tempus autem. & ibi Bald. ff. pro soc.* Et dolo facere dicitur socius, & huiusmodi privilegium amittit, si erogat bona in ꝑ fraudem future actionis, non sic est, si occasione acquirendi non utitur. *l. nemo ex sociis, §. illud quaritat. ff. pro soc.* Petr. de Ubald. *d. part. ultima. num. 2.*

Contrarium dicendum videbatur, quod etiam deberet socius ꝑ amittere hoc privilegium ob dolum commissum in non acquirendo, per textum in *l. sed & si lege. §. perinde. ff. de petit. hered.* ubi parificantur, dolo desinere possidere, & dolo possessionem non acquirere. Et cum in societatis obligatione contineatur, quod quis lucrari studeat, & lucrum sit forma, & finis societatis, ideo dicatur, quod socius, qui omittit lucrari, dicatur esse in dolo. Corn. *consil. 128. sub num. 5. lib. 3.* Cravet. *consil. 100. num. 9. & consil. 193. num. 9. lib. 1.* Surd. *consil. 12. num. 69. lib. 1.* Menoch. in *tract. de Pras. lib. 5. pras. 3. num. 63.*

Et dicatur etiam, quod si non servet contenta in societate, socius amittit hoc privilegium, ut per Corn. *d. consil. 128. sub num. 5. lib. 3.* certe etiam videndum videbatur, quod tale privilegium amittit ob dolum commissum in non acquirendo. Et pro hac opinione facit distinctio Dyni in *l. 1. ff. de volunt. exhiben.* quam ibi refert & sequitur Bart. & est talis. Aut est miles obligatus quis ex contractu, vel quasi, ex quo tenetur acquirere, & tunc habent locum leges, quæ dicunt, tenetur tanquam possessor. Aut non est miles obligatus, vel quasi, & habent locum leges, quæ dicunt eum non condempnari, quippe cum socius sit obligatus ex contractu, ex quo tenetur acquirere, certe dicendum est, quod non acquirendo sit in dolo, & quod tali beneficio gaudere non possit. Et tenendo hanc opinionem, quod socius etiam ob dolum in omittendo hoc privilegio ꝑ uti non debeat, erit



- intelligendus textus in d. l. nemo ex sociis. §. illud. quaritur. ff. pro soc. quod loquatur in lucris, quæ socio obveniebant extra societatem, quæ ab ipsa societatis obligatione acceptare non cogebatur, & erit dicendum, quod d. l. non procedat in societate omnium bonorum, quia in ea socius omnia lucra communicare tenetur,
- 41 Vel potest dici, quod socius semper t de ejus dolo, & culpa alteri socio teneatur, ut dixi supra cap. 20. sed quod non teneatur semper in solidum, sed solummodo in solidum teneatur, quando dolus consistit in committendo, sed non, quando consistit in omittendo, cum major sit dolus in committendo, quam in omittendo, l. servum. ff. de verb. oblig. Roman. conf. 330. num. 23. & quod non solum dolus in committendo privet socium hoc privilegio, sed quod etiam ob dolum in omittendo perdat hoc privilegium, mihi verius videtur. Natt. conf. 362.
- 42 lib. 2. Secundo, hoc privilegium t perdit socius, si negat se esse socium. l. si unus. in fin. ff. pro soc. l. sed hoc ita. §. fin. ff. de re. judic. facit text. in l. si dubitatur. ff. de fidejuss. Matth. Brun. in tract. de cess. bonor. part. 4. quest. 24. nu. 3. & n. 4. dicit, quod
- 43 poterit t carcerari, & non liberabitur à carceribus, etiam si velit cedere bonis. Glos. in l. fin. in fin. ff. de his, que in fraud. cred. & in l. penult. ff. de jure dot. Hoc est verum, quod hoc privilegium t perdat, si persistat in negativa, sed non est verum, si ejus negativam revocet ante litem contestatam. Aret. in §. item si socius. vers. in gl. Inst. de act. per text. in l. dictio. §. sed neque heredi. & ibi Flor. ff. de noxal. Item, ut
- 45 beneficium t hoc perdat, requiritur specialis negatio, & non amittitur si generaliter socius neget navata, ut navantur. Bart. in l. si dubitatur. §. ita demum. ff. de fidejuss. Aret. in d. §. item si socius. Inst. de actio. Matth. Brun. d. tract. de cessio. bon. part. 4. quest. 24. sub num. 4. Tercio non gaudet hoc privilegio socius, si ei renunciavit,
- 46 quia competit t jure societatis, & non propter reverentiam personæ, tradit Glos. in l. alia §. eleganter. ff. solut. instr. Petr. de Ubald. d. tract. de duobus fratr. part. ultim. sub num. 1. ubi dicit, quod ad hoc, ut socius teneatur in solidum, cautela est, ut facias huic beneficio renunciare, & subjungit, quod nota tu, qui ponis pecuniam in locum rate, vel das animalia ad socidam rusticis, qui communiter non habent, unde vivam. sed libentius audirem, si daret consilium, quod pauperes rustici adjuvarentur, quorum laboribus agricultura exercetur, quæ quantum sit utilis, & necessaria, nemo est, qui ignoret. Et huic beneficio renunciasse dicitur, si
- 47 omnia t restituere promisit, vel si generaliter renunciavit omni beneficio, si majora beneficia expresse, sive non expresse, cū in contrahibus veniant etiam majora expressis. Corn. d. consil. 128. lib. 3. Alex. conf. 133. lib. 5. Tiraq. in l. si unquam. in ver. totum. num. 2. C. de revocat. donat. faciunt tractata per Rolan. conf. 13. lib. 1. & conf. 17. lib. 4. & in tract. de lucro dotis. quest. 42. Et hoc magis verum
- 48 est, si fuit adhibitum t juramentum, late Seraf. in tracta. de privileg. juram. privileg. 56. Surd. in tract. de aliment. tit. 1. quest. 78. num. 27. Quarto socius gaudet hoc



hoc privilegio solum durante societate, sed non ea t̄ dissoluta, secundum Bero. 49  
*in conf. 10. num. 1. lib. 3.* sed ista opinio non est vera, quia dissoluta societate t̄ acti- 50  
 ones ex societate provenientes exercentur contra socium, & quando convenitur  
 socius, habet hoc beneficium. Et quod ex quacunque actione. conveniatur so-  
 cius, dummodo habeat originem ex contractu inito societate durante, & quod  
 habeat etiam locum in actione reali, tradit Ang. *in d. §. item si socius. in princ. Inst.*  
*de act.* & quod habeat locum societate soluta, Paris. *conf. 99. num. 64. lib. 3.* & Be-  
 ro. videns hoc ejus dictum verum non esse, in eo non figit pedem. Quinto, hoc  
 beneficium habet locum solum in societate conventionali, sed non da-  
 tur t̄ in societate incidenter contracta, & ideo non datur inter fratres habentes 51  
 bona communia. *Glos. in d. l. verum. in princ. ff. pro soc. Petr. de Ubald. dict. tract.*  
*part. ultim. sub numero primo.* & etiam inter plures canonicos ejusdem ecclesiæ, &  
 inter plures scholares insimul viventes, si non sint socii, non erit dandum, licet  
 in his duobus casibus dubitet, an sit dandum, Angel. *in d. §. item si socius. Inst.*  
*de act.* nam *Glos.* & *Petr. de Ubald.* clare loquuntur, & de eis Angelus nullam  
 facit mentionem. Sexto licet socius habeat hoc privilegium, ne condemnetur,  
 nisi in t̄ quantum facere potest, tamen potest jurari suspectus de fuga, & carce- 52  
 rari. Bero. *in d. conf. 10. lib. 3.* ea ratione, quia licet socius non possit condemnari  
 in solidum, tamen potest citari, & conveniri, ut solvat solidum, & ad finem si-  
 stendi in judicio citatio personalis de reo suspecto fieri potest, quia differunt, an  
 quis capiatur ad effectum, ut solvat, an vero ad finem sistendi in judicio. Nam  
 primus non est relaxandus, secundus vero relaxatur præstita satisfactione de judi-  
 cio sisti, ut per Alex. *in l. neque. §. qui in jus. ff. de in jus vocan.* & ideo Bero. dicit de-  
 bere intelligi dicta Baldi *in rub. C. pro soc. in fi. vers. cum similib.* asserentis, socium  
 ad instantiam socii non posse capi, & carcerari. Sed Baldi opinionem tenet Alex.  
*in l. etiam. ff. solut. matr.* & post eos Paris. *conf. 99. num. 65. lib. 3.* tamen mihi ma-  
 gis placet opinio Bero. à qua tamen recedi posse videtur, si contra absentem etiam  
 ad diffinitivam sententiam deveniri posset, ut in regno fieri posse tradit Marant.  
*in pract. in vers. contumacia. num. 10.* Quantum facere possit socius, inspicitur t̄ 53  
 tempus rei judicandæ, *d. l. verum. §. tempus. ff. pro soc.* & non deducitur res alienum,  
 nisi ex ipsa societate debeatur, & condemnatur, in quantum facere posset, de-  
 ducto ne egeat *d. l. verum. §. id quod.* Et solummodo consideratur persona  
 ipsius socii, & non habetur ratio, an habeat uxorem & filios. Angel. & Fa-  
 ber. *in §. item si de dote. Inst. de action.* Corn. *d. conf. 128. in fin. lib. 3.* Et est per-  
 sonale hoc beneficium, & non datur fidejussori, nec patri t̄ vel domino, si jussu 54  
 eorum societas contracta sit, nec ad heredes transit, neque ad quemlibet alium  
 successorem, sive universalem, sive particularem. *d. l. verum. in princ. & ibi*  
*Glos. ff. pro soc. Petr. de Ubald. d. tract. part. ult. sub num. 1.* Corn. *d. conf. 128. in*  
*prim.*



- 55 *princ. lib. 3.* Datur hoc beneficium defensori ipsius & socii, licet non detur ejus fidejussori. *d. l. verum. in princ. ff. pro soc.* Et est ratio differentiae inter fidejussorem & defensorem, quia fidejussor suo nomine convenitur, & defensor nomine socii, ut declarat *Glos. in l. alia causa. ff. solut. matr. Bartol. & Bald. in d. l. verum. in princ. ff. pro soc.* Et ad hoc, ut hoc beneficio gaudeat etiam fidejussor, cautela datur, quod ipse denunciaret litem principali, & quod principalis veniat, & suscipiat in se iudicium, & opponat istam exceptionem in persona sua. *Petr. de Ubald. d. tract. part. ult. sub num. 1. Bart. in d. l. verum. in princ. ff. pro soc.*
- 56 Socius admissus ad hujusmodi beneficium tenetur & cavere de satisfaciendo integre, si ad pinguiorem fortunam devenerit, & nuda promissio sufficit. *l. verum. §.*
- 57 *id quod in §. & ibi Glos. ff. pro soc.* Socius agens & vigore societatis, societatem precessisse, & contractam fuisse, probare tenetur, & per *Alex. cons. 134. num. 4. lib. 5. Ruin. cons. 92. sub num. 5. lib. 1.* Qualiter autem hac probatio fieri possit, posui supra c. 11. num. 10. cum plurib. seqq. ubi videri potest, & ibi dictis unum addo, quod
- 58 juramentum & illius, qui asserit nunquam suae intentionis fuisse contrahere societatem, multum ad elidendam societatis probationem operatur. *Corn. cons. 1. sub n. 3. vers. qui cum juramento. lib. 1. Cephal. cons. 635. n. 10. lib. 5.* Et si unus socius
- 59 instrumentum & produceret, in quo apparet, Titium contraxisse pro se & sociis, & vellet agere via executiva vigore statuti, vel obligationis in eo appositae, antequam ad executionem deveniatur, debet probare & liquidare, se esse unum ex illis sociis in instrumento comprehensis. *Galef. in tract. de clausula in for. cam. 92. num. 2. fol. mihi 37. Vant. in tract. de nullit. tit. de nullit. ex diff. process. sub num. 50.*
- 60 *Menoch. consil. 301. num. 17. lib. 4.* & negotium liquidationis & non erit executivum, ut per *Galef. in d. tract. tit. de liquidatione. Menoch. in tract. de adipiscen. pos. 3. remed. 3. num. 190. & remed. 5. num. 70.* Executioni etiam positae vigore & instrumenti potest opponi, non constare de dissolutione societatis, ut tradit *Alex. consil. 136. num. 4. lib. 5. Cephal. consil. 768. sub num. 5. lib. 5.* Et si societas sit finita, potest opponi ad retardandam & executionem exceptio, quod sit renovata, quia ista exceptio continet in se exceptionem solutionis & satisfactionis, ut per *Alex. d. cons. 136. num. 4. lib. 5.* Opponi etiam potest & exceptio, tu non adimplevisti pro parte tua, *Menoch. consil. 1. n. 369. lib. 1. & consil. 121. n. 69. lib. 2. Anchor. q. 68. lib. 2. & q. 58. lib. 3.* Etiam poterit exceptio opponi agenti ad capitale & lucrum, quod
- 64 adhuc ratio & non sit revisa, & quod ante revisionem rationum instrumentum non debeat exequi pro summa in eo contenta, cum possibile sit, quod societas damnosa fuerit, & sic quod summa praetensa non sit liquida. *Bald. in cons. 61. lib. 2. & in cons. 214. lib. 4. & post eum Petrus ejus frater in d. tract. de duob. fratr. part. 8. sub n. 42. & part. 14. in fin. Foller. ad Marant. in pract. par. 6. actu 8. & producuntur scripturae & instrumenta n. 3. Cephal. cons. 768. nu. 14. & cons. 769. n. 1. lib. 5. Gabr. cons. 61.*



*conf. 61. n. 16. lib. 2. Decia. conf. 60. n. 43. lib. 2.* Et multo magis instrumentum tunc  
 exequi non poterit, si ambo socii pecunias in societate posuerunt, & ambo admi-  
 nistraverunt: Hoc enim casu, quia pecunię ad manus cujuslibet devenisse pręsum-  
 untur, unus contra alium agere non poterit, vigore instrumenti pro summa in eo  
 contenta, nisi prius expunctis rationibus. Socin. in *conf. 24. sub n. 36. in fin. lib. 1. Ri-*  
*min. sen. conf. 300. n. 53. lib. 2.* Sed contra hanc opinionem plurimum tunc urget, quia  
 in societate pręsumitur adesse capitale, & adesse lucrum. Socin. d. *conf. 24. sub n.*  
*41. lib. 1. Rotā Genuens. decis. 46. sub n. 1. Petr. de Ubald. d. part. 14. in fin. Bero.*  
*conf. 191. num. 48. lib. 1.* Et quoties in aliquo tunc instrumento fuerit promissa certa  
 quantitas, cum hoc, quod si facto calculo de minori quantitate appareat, illa tan-  
 tum debeat, nihilominus ante factum calculum pro quantitate expressa instru-  
 mentum habebit executionem paratam. Galef. in d. tract. de claus. in forma came.  
 quęst. 5. in 2. consideratione. num. 3. fol. mihi 109. post Socin. & Dec. in l. pecuniam  
 quam. ff. si cert. pet. & in l. quibus diebus. §. quidam Titio. ff. de condit. & demonstr. per  
 Gl. in l. 2. ff. de in diem addit. Gramma. decis. 58. num. 10. & 11. Socin. in d. *conf.*  
*24. sub num. 36.* ubi dicit, quod est textus in terminis in l. statu lib. rationem. ff. de  
 statu liber. Gabriel. *conf. 146. lib. 2. Thob. conf. 63. Bertaz. in tract. de clausul. 38.*  
*clau. Glos. 2.* Et pręstabitur cautio de restituendo, si tunc quid expunctis rationibus  
 solum ultra debitam summam apparebit, ut habetur in *auth. quę supplicatio. Cod.*  
*de precibus Imper. offer. Bartol. in l. Iulianus. in ultimis verbis. ff. de condit. indebiti. Ce-*  
*phal. conf. 769. num. 9. lib. 5. Bero. quęstio. 105. num. 6.*

Ceterum prima opinio mihi magis placet, quod ante revisam rationem tunc in-  
 strumentum non sit liquidum, & non habeat executionem paratam, neque  
 pro lucro, neque pro capitali. Et ut ea mihi magis placeat, moveor primo,  
 quia videmus, quod si mater gessit tutelam filiorum, non posset gravari ad ali-  
 quam restitutionem, etiam eorum, quę sibi fuerunt consignata, & de qui-  
 bus ex instrumento inventarii clare constat, nisi prius contra eam agatur, ut  
 tutelę rationem reddat, cum possit contingere, quod ipsa tutrix plus expen-  
 disse ostendat, quam habuerit. Alexand. *conf. 192. lib. 7. Negusant. in tract.*  
*de pign. 1. membr. part. 5. n. 37. Rolan. conf. 17. sub n. 2. lib. 4. Cephal. conf. 768. &*  
*conf. 769. lib. 5.*

Secundo moveor, quia quod socius tunc teneatur restituere capitale, & lucrum  
 expunctis rationibus provenit ab ipsius societatis natura, & sic ab ipsarum partium  
 conventionem, ut per Socin. d. *conf. 24. n. 36. in fi. & n. seq. lib. 1.* & si provenit ab  
 ipsius societatis natura, merito exceptio opponi potest, quod ante instrumenti pe-  
 titam executionem rationes expungantur, ut videatur, quid quantumve sit in so-  
 cietate de capitali, & de lucro, quia est ista exceptio proveniens ab ipso con-  
 tractu, & est contenta in ipso instrumento, quę ejus executionem retardat,  
 ut



- ut confiderat Bald. in *consil.* 493. *Multiloquium. lib. 4. vers. exceptio autem*, & dictum consilium ad verbum ponit Petr. de Ubal. d. *tract. de duobus fratr. part. 8. sub num. 4.* Et quod exceptiones omnes resultantes ex corpore instrumenti impediant ejus exceptionem, quia vere non dicuntur esse contra instrumentum, sed secundum instrumentum, tradit Rota Rom. *decis.* 626. *num. 10. part. 1.* Milanetius *decis.* 14. *part. 2.* & faciunt tradita per Rimin. sen. *conf.* 300. *num. 55. lib. 2.* Non obstant
- 71 tradita à Socin. & à Decio in locis supra allegatis, quia loquuntur ipsi de t obligatione de solvendo pure facta, resolvenda tamen sub conditione, si facto calculo appareret de minori summa, & non est mirum, quod pro obligatione pura detur executio, licet possit resolui, quia de instrumento habente executionem dici solet, solve, & repete, ut per Bart. in l. c. §. & parvi. n. 8. ff. unde vi. Non sic est in præsenti, quia non agitur de quantitate pure promissa resoluenda sub conditione, sed de quantitate solvenda incerta verificanda, tamen prius expunctis rationibus. Considerari etiam potest, quod actio pro socio est generalis, & in ea veniunt omnia, quæ debentur ex ipsius societatis natura, & cum sit generalis, si socius se offerat ea omnia facere, ad quæ generaliter tenetur, excluditur actio particularis, si solummodo proponatur pro capitali, & lucro. Addit. ad Alex. in d. *consil.* 192. *lib. 7.* Gabriel. *conf.* 61. *num. 16. lib. 2.* Neque obstat dicere, quod præsumatur adesse lucrum, & capitale, quia etiam contra talem præsumptionem ad retardandam executionem exceptio admittitur, cum admittatur contra plenam probationem resultantem ex instrumento, in quo legitur socium capitale habuisse, & si revisis rationibus non docebit de ejus exceptione, contra instrumentum, & præsumptiones, succumbet.
- 72 In societatibus officii, quæ mihi nunquam placuerunt, datur executio t instrumentis, quia in eis apparet promissum de capitale restituendo, & de certa lucri quantitate danda, & apponitur juramentum, cujus virtute instrumenta etiam de jure communi dicuntur habere executionem paratam, secundum Bero. in *conf.* 85. *num. 1. & 7. lib. 3.* Quo adhibito instrumenti executio impediri non potest, etiam si excipiatur de usuraria pravitate, ut per Bero. in d. *conf.* 85. *lib. 3.* contrarium videtur tenere Bald. in *conf.* 275. *Premisso statuto communis Verona lib. 5.* & post eum Menoch. *conf.* 301. *nu. 35. lib. 4.* sed erunt intelligendi, ut loquantur, quando non adest juramentum, juxta tex. in c. *debitores. de jurejur.* Erit etiam danda instrumenti t executio pro summa certa in eo contenta, ante revisam rationem, si aliquo tempore, puta quolibet mense, socius administrans eam addere promisit, & eam non reddidit, & non docuit adesse damnum. Bald. d. *conf.* 493. *multiloquium. lib. 4.* Petr. de Ubal. d. *part. 8. sub num. 42.* Socin. d. *conf.* 24. *col. 12. lib. 5.* Foller. ad Marant. *part. 6. actu 8.* & producantur scripturæ & instrumenta sub n. 3. Et in-
- 74 strumento erit danda executio t revisa ratione pro summa calculata, Bero. *quæst.* 105. etiam



185. etiam si fuisset appositae clausula, *salvo jure verioris calculi*. Bertaz. in tract. de clausulis. Glos. 2. claus. 38. nisi de errore doctum fuisset, ut per Hond. cons. 50. n. 17. lib. 1. Thob. cons. 63. nu. 28. & seqq. Ubi etiam in hoc judicio societatis prescriptionis & exceptio opponeretur, sciendum est, quod actio pro socio est perpetua. 75 Bald. cons. 472. in fi. lib. 4. & quod prescriptionis tempus non inchoetur, nisi demum societate finita, Glos. & Bald. in l. 1. §. ad hac. C. de annuali except. Petr. de Ubald. d. tract. part. 13. num. 3. Corn. cons. 24. in fin. lib. 1. Bero. cons. 191. n. 40. lib. 1.

N. 21. Hoc moribus abrogatum censet Groeneweg. lib. 4. Instit. tit. 6. §. 38. vide in similibus eundem ad l. 16. & seq. ff. de re judicata. 42. 1. & ad l. 63. ff. pro socio. 17.

## CAPUT XXXII.

*Qualiter societas finiatur.*

## SUMMARI A.

- 1 Societas necessitatem continuationis non habet.
- 2 Morte naturali unius ex sociis societas solvitur quoad omnes, & ad heredes non transit, & n. 11.
- 3 Industria persona dicitur electa in societate.
- 4 Societas non transit ad heredes, quia restringeretur libera facultas testandi.
- 5 Pacisci non potest, quod societas non dissolvatur morte, sed transeat ad heredes.
- 6 Heredum facta mentione in dubio, societas contracta non presumitur.
- 7 Societas inter dominum & colonum transit ad heredes de consuetudine.
- 8 Societas, si fuit dictum, quod duret in perpetuum, intelligitur, donec socii vivunt.
- 9 Idem si dictum fuit usque ad centum annos, vel donec socii voluerint.
- 10 Societas contracta ad certum tempus, etiam durante tempore morte solvitur.
- 11 Societas solvitur morte unius, quoad omnes, etiam si socius mortem sciens eam alteri socio non notificaverit, & n. 12.
- 13 Lucra facta post mortem non communicantur.
- 14 Societas morte unius solvitur quoad omnes, etiam si inter eos fuisset contracta in solidum.
- 15 Societas si fuit contracta nomine colectivo, puta inter Titium, & heredes Sempronii, uno ex heredibus moriente societas durat cum ceteris.
- 17 Et hoc tacite actum videtur, si contracta fuerit societas duratura, donec Bartholomeus, Muccinus, & Hieronymus voluerint, quia pluralitas resolvitur in singularitates.

B b b

18 Sed



- 18 *Sed ista opinio non approbatur.*
- 19 *Societas vectigalium morte non solvitur, & transit ad heredes.*
- 20 *Sed tria sunt necessaria, quod sit vectigalium, quod sit conventum de heredibus & heres sit idoneus.*
- 21 *Additur quartum, quod de heredibus fuerit conventum cum locatore.*
- 22 *Locatio etiam extinguitur, extincta societate.*
- 23 *Quia locatio sortitur naturam societatis.*
- 24 *Sed quod locatio non extinguatur, probatur.*
- 25 *Scriptura non requiritur in societate.*  
*Intellectus l. adeo. ff. pro soc.*
- 26 *Societas vectigalium non transit ad heredes, si in ea etiam comprehendantur res privatae.*  
*Quia dispositio facta in simplici non habet locum in casu misto in odiosis.*
- 27 *Societas vectigalium transit solummodo ad primum heredem. Transit etiam ad alios, si expedit Reipublicae.*
- 28 *Heredum facta mentione cum locatore, non censetur facta inter ipsos socios.*
- 29 *Conductio facta pro se, & sociis, intelligitur solum de sociis praesentibus, & non de futuris.*
- 30 *Conductio facta pro sociis futuris non valet.*  
*Tutoris datio verificandi per alium non valet.*  
*Procuratoris verificandi datio valet.*  
*Ratio diversitatis inter eos est, quia Procurator constituitur pro se ipso, & tutor pro minore.*
- 31 *Coductio facta pro se, & sociis, censetur pro se facta pro dimidia, & pro sociis pro altera dimidia.*
- 32 *Societas transit ad heredes stante jussu testatoris, contra n. 37. & 38.*
- 33 *Societate jam contracta, potest pactum apponi, quod transeat ad heredes, contra n. 39.*
- 34 *Testator potest heredibus mandare, ne bona communia dividant.*  
*Testatoris praeceptum, de stando perpetuo in communione, heredibus factum non valet.*  
*Valet factum ad tempus, n. 36.*
- 35 *Pactum etiam juratum de stando perpetuo in communione non valet, & n. 40.*
- 41 *Iuramentum facit societatem ad heredes transire.*
- 42 *Contraria est opinio, iuramentum non habere talem virtutem.*
- 43 *Distinctione concordantur opiniones.*
- 44 *Fidejussor datus personaliter, & in solidum, erit obligatus, licet societas non transeat in persona heredum, si juravit, contrarium probatur, n. 50. & 51.*  
*Iurans censetur se velle obligare omni meliori modo.*

Fidejussor



- Fidejussor esse desinit, qui in plus obligatur, quam principalis.
- 45 Fidejussores utuntur exceptionibus competentibus reis.  
Non procedit, quando quis se constituit principalem debitorem.  
Fidejussor & correat differunt, quia fidejussor tenetur accessorie, & correat principaliter, & in solidum.
- 46 Dispositio loquens in fidejussore non procedit in correato.
- 47 Statutum, quod fidejussor non obligetur pro forense, valet, sed non procedit in correato.
- 48 Procurator constitutus ad fidejuben- dum non obligat principalem, si faciat obligationem principaliter, & in solidum.
- 49 Fidejussores dicuntur alii obligati, si negotium principaliter spectat ad unum.  
Procedit inter ipsos obligatos, non autem quoad creditorem.
- 52 Actiones, societate morte dissoluta, active & passive transeunt ad heredes, cum distractione tamen.
- 53 Quoad dolum & culpam etiam transeunt actiones in heredes, provenientes ex negotiis gestis ante dissolutam societatem.
- 54 Heredes post finitam societatem coepta negotia perficere debent, sed nova inchoare non tenentur.  
Si sit masculus, & legitima aetatis.
- 55 Et omnia quae sita erunt communia.
- 56 Si nova negotia fuerint facta societate dissoluta, quae sita non erunt communia.
- 57 Exempla de his, quae communicari debent.
- 58 Exempla de his, quae communicari non debent.
- 59 Socius, si socii mortem ignorans negotia nondum coepta aggrediatur, lucra cum herede mortui communicare debet.  
Vt dicitur de Procuratore ignorante mortem sui principalis.
- 60 Contraria opinio probatur, quod lucra cum herede socii mortui non sunt communicanda.  
Intellectus l. actione, §. quod si integris, ff. pro soc.

**Q**uia societas necessitatem & continuationis non habet, ut dicit Bald. in l. tamdiu. n. 1. C. pro soc. ideo etiam de societatis dissolutione agendum est. Et quia solvitur plurimis modis, nempe ex personis, ex rebus, ex voluntate, & ex actione. l. verum. §. fin. & ibi Gl. & Dd. ff. pro soc. §. solvitur. Inst. de societ. Petr. de Ubal. in tract. de duob. fratr. part. 1. 1. in pr. de quolibet modo separatim, ut clare procedamus, agemus. Primo solvitur societas & ex personis, morte naturali sive civili in persona unius ex sociis eveniente, d. l. verum. §. si. ff. pro soc. & d. §. solvitur. Inst. de societ. & loquendo prius de morte naturali, conclusio erit, morte naturali unius ex sociis societate dissolvi, & ad heredes non transire,

B b b 2

ut in



- ut in dictis iuribus habetur, & in l. furt. §. illud. ff. de his qui not. inf. & tradit Bart. in conf. 48. ex precedenti. lib. 2. Petr. de Ubald. d. part. 11. sub num. 1. Dec. conf. 441. num. 1. lib. 2. Honded. conf. 85. num. 16. lib. 1. Grat. conf. 15. lib. 1. Rationem,
- 3 quare societas ꝑ non transeat ad heredes, esse dicit Bald. in §. solvitur. Inst. de societ. quia possibile est socium talem habere heredem, qui societati non sit expediens, sed damnosus, & quia in societate dicitur electa industria personæ. §. solvitur. Inst. de societ. & ibi Angel. n. 3. Iaf. in addit. ad Port. in §. manet autem. sub num. 3. Inst. de societ. Alex. conf. 60. nu. 4. lib. 7. Curt. sen. conf. 53. col. 2. Olsch. decis. 76. sub num. 8. paucis verbis se expediendo rationem esse dicit, quia persona heredis esset incerta contra naturam ipsius societatis. Dec. in con. 213. num. 9. lib. 1. &
- 4 Bald. in l. si fratres. §. idem respondit. ff. pro soc. dicit, quod ideo societas ꝑ non transeat ad heredes, quia cum incerta persona contrahi non potest, & certam personam heredis specificare non possumus, cum non permittatur, ut quis per contractum se restringat ad certum heredem. Et ita communiter tenent Dd. rationem esse, quia si societas transiret ad heredes, restringeretur libera testandi facultas. Bart. in l. adeo. ff. pro soc. Roman. conf. 106. Curt. sen. conf. 53. col. 1. Dec. conf. 441. n. 5. lib. 2. & hanc esse veriore & communem post alios, quos citat, tradit
- 5 Olsch. decis. 76. sub n. 8. Ampliatur conclusio, societatem ꝑ morte unius socii extinguui, & ad heredes non transire, etiam si de heredibus facta sit mentio in contrahendo, quia pacisci, & conveniri non potest, quod societas transeat ad heredes, & morte non finiatur. l. nemo potest. l. adeo. & l. verum. §. in heredem. & ubique communiter Gl. & Dd. ff. pro soc. Alex. in conf. 110. num. 5. lib. 3. Et in dubio heredum facta mentione ꝑ in contrahendo non societas, sed alius contractus initus censeretur Abb. in conf. 86. lib. 2. Paris. in conf. 82. lib. 2. Et quia de consuetudine
- 7 observatur, quod societas ꝑ inter dominum & colonum partiarium transeat ad heredes, ideo quod vere inter eos societas contracta dici non possit, tradit Hond. conf. 85. n. 16. lib. 1. Et si fuerit dictum, quod societas ꝑ daret in perpetuum, intelligitur, donec socii vivant. l. 1. ff. pro soc. Grat. conf. 66. lib. 2. Anton. Cioff. conf. 50. num. 1. lib. 2. Idem est dicendum, si dictum fuerit ꝑ usque ad centum annos, vel donec socii voluerint. Corn. conf. 310. n. 3. lib. 4. Alex. conf. 136. n. 1. & 2. lib. 5. Castra. novissime visus in tract. de societ. offic. c. 47. nu. 5. Ampliatur supra-
- 10 dicta conclusio, ut procedat, etiam si ad certum tempus ꝑ societas contracta fuisset, & tempore durante mors obveniat, Corn. conf. 310. sub n. 3. vers. si enim fuisset. lib. 4. Alex. conf. 34. n. 4. lib. 2. Anch. conf. 294. Dec. conf. 212. in pr. lib. 1. Castra. d. tract. de societ. offic. c. 48. n. 2. Ruin. conf. 90. sub n. 11. vers. 2. requiritur. lib. 1.
- Ampliatur ulterius, adeo morte societatem finire, ut morte unius ex sociis finiatꝑ ꝑ quoad omnes. l. actione. §. morte. ff. pro soc. Bald. conf. 448. lib. 4. Petr. de Ubald.



Ubal. d. tract. de duob. fratr. part. 11. sub n. 3. Ruin. conf. 91. in princ. & n. 6. in fin. lib. 1. quod à socio sciente & mortem non sit necesse, quod eam notificet alteri socio ignoranti, Alex. conf. 60. sub numer. 1. lib. 7. Et quod socius, qui lucratus fuit & post mortem socii, non teneatur lucra communicare cum herede mortui & etiam cum socio supravivente, tradit Dec. conf. 212. lib. 1. Quamvis etiam fuisset contracta & societas inter plures, & quemlibet ipsorum in solidum, nihilominus uno mortuo solvitur quoad omnes. Alex. in d. conf. 60. lib. 7. Sed hoc non procedit, si societas & nomine colectivo, puta inter Titium & heredes Sempronii, contracta fuerit: uno enim ex heredibus moriente societas durat cum cæteris, quia nomen heredis collectivum verificatur in superviventibus. l. proponebatur. ff. de judi. l. sicut. ff. quod quisque univer. nomi. c. gratum. de postul. prelat. & c. si gratiose. de rescript. in 6. ita tenet Paris. conf. 82. n. 32. lib. 1. Item non procedit, si inter contrahentes actum fuit, quod, mortuo uno ex sociis, societas duret quoad superviventes. §. solvitur. in fin. Inst. de societ. l. actione. §. morte. ff. pro soc. Bald. consil. 448. n. 1. lib. 4. Petr. de Ubal. d. tract. de duob. fratr. part. 11. sub n. 33. Grat. conf. 15. lib. 1. Alex. conf. 136. n. 1. in fi. & n. seq. lib. 5. ubi etiam tradit & tacite fieri per se quod societas duret, quoad superviventes, & id tacite actum probari dicit per verba, duraturum, donec dicti Bartholomæus, Muccinus, & Hieronymus voluerint, quia pluralitas resolvitur in singularitates. l. Lucius. §. Caio. ff. ad nobil. l. si. §. filium. ff. de leg. 2. nisi ratio æqualitatis servandæ aliud suadeat. Gl. in l. hoc articulo. ff. de hered. instir. Bald. & Salic. in l. quamvis. ff. de impub. & aliis subst. Io. de Imol. in l. falsa. §. 1. ff. de condit. & demonst. Nam cum pluritas in singularitates resolvatur, proinde est, ac si fuisset contracta societas cum Bartholomæo, donec ipse Bartholomæus voluerit, & similiter cum Muccino, donec ipse Muccinus voluerit, & cum Hieronymo, donec ipse Hieronymus voluerit, & per consequens, quod unius voluntate cessante dicatur cum cæteris durare societas. Sed ista opinio Alex. non videtur & vera, quia etiam apposita clausula, principaliter, & in solidum, societas solvitur morte unius, quoad omnes, ut idemmet Alex. tradit, ut dixi supra in conf. 60. lib. 7. ea ratione, quia verba inter contrahentes sunt intelligenda secundum subiectam materiam, & sic secundum naturam societatis, & hoc est verum, licet singulariter à quolibet socio, sive ab omnibus in simul, proferantur. l. si stipulatus. in princ. ff. de usur. in l. à Procuratore. C. mandati.

Conclusio supraposita, & ampliata, quod societas & non transeat ad heredes, & morte extinguatur, declaratur non procedere in societate vectigalium, seu aliarum publicarum functionum, l. adeo, & l. verum. §. in heredem. ff. pro soc. & ista appellatur societas necessitatis à Baldo in l. tamdiu. n. 2. C. pro soc. Petr. de Ubal. d. tract. de duob. fratr. part. 11. in pr. Bald. in l. nemo potest ff. pro soc. Abb. conf. 86. lib. 2. Corne. conf. 310. lib. 4. Paris. conf. 82. n. 34. lib. 1. Dec. consil. 212. sub n. 1. lib. 1. Sed tria



- 20 sunt necessaria ad hoc, ut societas  $\dagger$  vectigalium & similium transeat ad heredes. Primo, quod sit vectigalium, vel similium publicarum functionum. Secundo, quod sit expresse conventum societatem debere transire ad heredes. Tertio, quod heres sit idoneus. Bald. in l. nemo potest. ff. pro soc. Et ista tria ponit Gl. in l. adeo. in verb. ascripta. ff. pro soc. & addit quartum, quod ipsi socii cum locatore pacisci debeant, quod societas debeat ad heredes transire. Sed videbatur dicendum, istud  $\dagger$  quartum requisitum non esse necessarium, quia inter locantem & conducentes gabellas solum intervenit locatio, in qua absque alia conventionione comprehenduntur heredes. l. viam veritatis. C. locati. Tamen etiam hoc quartum requisitum esse necessarium, tenet Ruin. conf. 91. nu. 8. lib. 1. ubi etiam dicit, quod si locatio pluribus facta fuit, ut sociis  $\dagger$  & inter locos, & locatorem non fuerit conventum, quod transeat ad heredes, mortuo uno ex sociis, non solum erit extincta societas, sed etiam locatio, quia cum Gl. velit, quod paciscatur de heredibus cum locatore, necessario sequitur, quod locatio sine tali pacto ad heredes non transiret, quia si ad eos transiret, frustra diceret Gl. pactum debere apponi. Et hoc comprobatur etiam  $\dagger$  alia ratione, nempe quod locatio debeat fortiri naturam societatis, & secundum ejus naturam finire debeat, cum sit conjuncta cum ea, argu. l. qui patri. ff. de acqui. hered. & per ea, quae tradit de actione personali, quod unita cum reali assumat ejus naturam, Bart. in l. 4. §. Cato in 3. oppos. ff. de verb. oblig. In hanc sententiam cum Ruin. transiri posse durum mihi videtur, quia respectu  $\dagger$  contractus locationis, ut dixi, pacisci de herede non est necessarium, d. l. viam veritatis. C. locati. Et quod dicitur de unione, non militat in presenti, quia in locatore unio aliqua non consideratur, ipse enim solummodo habet actionem ex contractu locationis, & non ex societate, & ideo unionis effectus in eo cadere non potest, considerata in d. l. qui patri. & a Bart. in d. 3. opposit. Et ita quamvis sit extincta societas, quod locatio transeat ad heredes, tradit Abb. in consil. 86. Visis capitulis. lib. 2. quem ad hoc citat Dec. in consil. 212. sub num. 6. circa fin. lib. 1. Etiam dum Dec. in d. consil. 212. sub num. 7. videtur ad praescripta quatuor  $\dagger$  requisita addere quintum, nempe, quod heredis persona sit scripta, per d. l. adeo. ff. pro soc. ejus opinio non est sequenda, tum quia in ea non figit pedem, & loquitur de herede heredis, tum etiam, quia verbum, ascripta. in d. l. adeo. appositum interpretatur a Gl. ibi, quam alii sequuntur, quod requiratur nominatio, & non scriptura. Praedicta, quod supradictis requisitis intervenientibus societas publicarum functionum  $\dagger$  transeat ad heredes, declarantur non procedere, quando societas contineret res publicas & res privatas, quia dispositio facta in casu simplici non habet locum in casu mixto in materia stricta, ita tradit Dec. in d. conf. 212. nu. 2. lib. 1. Etiam intelligendum est, quod societas  $\dagger$  vectigalium, & similium rerum publicarum transeat solummodo ad primum, & non ad ultiores heredes. Gl. in



Gl. in l. nulla societas. ff. pro soc. Corn. in conf. 121. sub num. 1. circa fin. lib. 1. ubi dicit, quod cum dicta Glossa Dd. transeunt, sed Bald. in d. l. nulla. tenet contrarium. Petrus autem de Ubal. in d. tract. de duobus fratr. part. 11. num. 14. dicit, quod opinio Glossæ, quæ in dubio sequenda est, sibi magis placet, sed eam limitat, quando Reipublicæ expediret. Quia quemadmodum ejus favore fit, quod transeat ad heredem, ita fieri debet, quod transeat ad heredem heredis, qui appellatione heredis continetur. l. in animalib. C. de legat.

Addendum est etiam prædictis, quod si inter locatorem & conductores sit facta mentio & heredum, non per hoc inter conducentes socios actum censi, societatem transire ad heredes. Corn. in conf. 121. & in conf. 122. lib. 1. Ruin. conf. 90. sub n. 11. lib. 1. Dec. conf. 212. sub nu. 6. lib. 1. Conductio, quæ si facta & sit pro se, & sociis, intelligitur solum de sociis præsentibus, & non de futuris, & si non extabunt socii de præsentibus, neque etiam ad futuros trahi potest, quia locator ignorat, an conductor habeat socios de præsentibus, & voluntas non extenditur ad ignorata. l. si per errorem. ff. de jurisd. om. jud. Ruin. d. conf. 90. sub num. 7. lib. 1. ubi ulterius dicit, non valere locationem factam pro sociis futuris, quia datio tutoris & certificandi per alium non valet, licet possit ita Procurator constitui. Ratio diversitatis inter tutorem & Procuratorem est, quia per dationem tutoris quis providet alteri, nempe pupillo; & per constitutionem Procuratoris providet quisque sibi. Ideo sicut hoc fieri non permittitur in tutore in præjudicium pupilli, ita dicendum est, quod locatio fieri conducenti pro se & sociis in præjudicium constituentis non debeat, & ita hac ratione in tutore considerata, quod talis locatio in præjudicium communitatis fieri non possit, pro sociis nominandis tenet. Talis etiam conductio facta pro se, & sociis intelligitur facta pro dimidia & pro se, & pro alia dimidia pro sociis, vel pro partibus virilibus, ut per Ruin. dict. confil. 90. num. 8. lib. 1. & vide dicta supra capit. 30. numero vigesimo tertio. & num. 41. Conductio etiam supraposita, quod societas non & transeat ad heredes, limitatur non procedere, stante testatoris præcepto, quod cum heredibus continuari debeat usque ad certum tempus, Bald. in l. 4. in princ. in 2. notab. ff. de condit. inst. Dec. in conf. 441. n. 3. lib. 2. Decian. conf. 22. lib. 3. Rimin. jun. conf. 711. lib. 6. Et quamvis istud pactum, quod societas & mortem non finiatur, & transeat ad heredes, non valeat, si sit appositum à contrahentibus à principio: tamen jure cautum non reperitur, quod post contractam societatem unus ex sociis non possit obligare heredes suos, ut in societate continuent, ita dicit Decian. in d. conf. 22. n. 12. lib. 3. & Rimin. d. conf. 711. n. 7. Et istud testatoris præceptum sustineri debere in societate continuanda & dicendum videtur, quia sustinetur, si testator præcipiat heredibus, ne bona communia dividant. Nam licet tale præceptum à testatore factum heredibus de stando omnino in perpetuum

in



- in communione non valeat. *l. in hoc iudicium. §. si conveniat. ff. comm. divid.* & non valeat tale pactum, etiam si fuerit iuramento confirmatum, *Alexan. conf. 18. n. 1. lib. 2.* Ruin. *conf. 54. col. 3. vers. secundo principaliter. lib. 1.* Gargiar. *patro. 85. n. 7.* Anchar. *q. 66. lib. 2.* & est communis opinio. Socin. *conf. 68. n. 15. lib. 2.* Castra. *d. tract. c. 47. n. 9.* & solum, qui facit contra tale pactum, efficiatur periurus, ut Alex. & Ruin. *ibid.* declarant, licet quod confirmetur à iuramento, tradit & comprobatur Seraf. *in tract. de privil. juram. sub n. 18.* sed male: tamen valet, & servari debet, si sit factum t̄ ad tempus, etiam absque iuramento, ut pulchre aliis citatis distinguendo tradit Grat. *in conf. 66. lib. 2.* Limitatio ista mihi non placet, quia si à lege dispositum requiritur, pacto fieri t̄ non posse, quod societas non extinguatur morte, & non transeat ad heredes, hoc etiam fieri non poterit à testatore, quia etiam ipse legum dispositionem servare tenetur, & non est tantæ auctoritatis, ut ea facere possit, quæ à lege fieri prohibentur. *l. nemo potest. ff. de leg. 1. c. 5. 1. in autb. de iurejur. à mort. praestit.* Et est impossibile, quod à solo testatore fieri possit, ut societas post mortem ejus continuetur, quia in societate continuanda requiritur voluntas aliorum sociorum, & à testatore super aliorum voluntate disponi non potest. Et à præcepto, quod sit heredibus super promissis testatori, argumentum sumi non potest, quia si heredes facta à defuncto approbare tenentur, hoc de sociis dici non poterit si non sunt heredes.
- 38 Quamvis etiam t̄ præceptum testatoris sit observandum, non sequitur, quod necessario societas dicatur continuare, quia præceptum defuncti possunt heredes non acceptare, quia ad eorum commodum factum censetur, *Dec. d. con. 44. n. 3. c. conf. 442. n. 25. lib. 2.* & si eum acceptare non coguntur, non quod societas continuetur, sed quod nova societas inchoetur & renovetur, dicendum est, & ita loqui videntur Decius & Decianus in dictis consiliis & Paris. *conf. 84. nu. 6. lib. 1.* & Grat. *conf. 66. nu. 22. lib. 2.* & videnda sunt ea, quæ dixi supra c. 3. n. 30. & seq.
- 39 Et non obstat dicere, quod t̄ cautum non reperiatur, post contractam societatem à testatore tale præceptum fieri non posse, super societate jam contracta, quia ratio, quæ facit, ut pactum sit prohibitum à principio, facit etiam, ut post contractum sit prohibitum præceptum, & ubi militat ratio legis, militat etiam ejus dispositio. *l. cum ratio. ff. de bonis damnat. l. fin. C. ad leg. falcid.*
- 40 Limitatur ulterius præfata conclusio, ut non procedat, si in t̄ societatis contractu fuerit appositum iuramentum, quia ejus virtute morte non finitur, sed transit ad heredes. Io. Fab. *in §. solvitur. in fin. Inst. de societ.* Socin. *conf. 160. n. 2. lib. 2.* Cravet. *conf. 875. in §. lib. 5. Capit. decis. 174.* late Seraf. *in tract. de privil. ver. privil. 57.* Surd. *conf. 20. n. 19. lib. 1.* Rimin. *jun. con. 71. n. 2.* ubi etiam loquitur de
- 41 societate t̄ jurata inter Hebræos. *lib. 6.* Contrariam opinionem, quod societas,
- 42 etiam t̄ si fuit juratum, non transeat ad heredes, & morte extinguatur, tenet Alex. ad Bart.



ad Bart. in l. adeo. ff. pro soc. Dum enim Bart. ibi dicit, pactum, quod societas transeat ad heredes, non valet, quia impedit liberam testandi factionem. Alexan. addit, quod Io. Faber. singulariter in §. solvitur. Inst. eod. dicit, quod virtute juramenti posset transire societas ad heredes, sed quod ratio Bart. faciat in contrarium, juncto c. non est obligatorium. de reg. jur. in 6. Hanc opinionem tenet etiam Curt. conf. 53. & Grat. conf. 15. n. 26. lib. 1. & Seraf. in d. privil. 57. in fin. dicit, quod durum esset & difficillimum in judiciis obtinere contra hanc opinionem. Ego puto, in hac contrarietate ita distingui posse. Aut agimus de societate & simpliciter inita cum juramento, & hoc casu, siue esset societas particularis, siue omnium bonorum, dicerem, virtute juramenti societatem ad heredes non transire, sed morte extingui. Aut agimus de societate particulari, & hoc casu, si simpliciter societas inita fuisset, dicerem, juramentum non operari, quod transiret ad heredes, sed censerem appositum juxta ejus naturam, & ad hoc, ut ipsi contrahentes essent efficacius obligati. Si vero fuisset contracta appposito pacto, quod transiret ad heredes adhibito juramento, dicerem, ipsius juramenti vigore esse observandum pactum, quia, cum sit super re particulari, non tollit libertatem testandi, ut considerant Surd. & Rimin. in dd. conf. supra proxime citatis. & quia non potest dici, quod pactum sit absurdum, & quod sit contra bonos mores, & contra leges, cum sic ita contrahentes consentiant in heredem, & quod ad heredes societas transeat, ut per Seraf. in d. privil. 57. Sed hoc non procedere declararem, quando de certa heredis persona fuisset conventum, quia tunc per indirectum esset sublata testandi facultas, cum socius cogeretur instituere heredem illum, quem nominasset, ut per Seraf. d. priv. 57. sub n. 1. declararem etiam, si persona heredis non esset idonea ad ea agendum, quæ in societate agi deberent, ut per Surd. d. conf. 20. sub num. 5. lib. 1. & si heres nihil agere deberet, ut quia esset heres illius, qui pecuniam posuerat, & operari non tenebatur, tunc de ejus idoneitate non esset curandum, quia cessat ratio, quod non possit operari. Quid si appposito pacto jurato, quod societas & transeat ad heredes, fuit etiam præstitus fidejussor, qui se obligavit principaliter, & in solidum? Utiq. Surd. in d. conf. 20. lib. 1. dicit, quod licet heres tanquam socius non teneatur ad observantiam contractus: tamen ad illius observantiam tenetur fidejussor, qui se constituit principalem debitorem, cum debitis clausulis, quia fidejussor tenetur in duriorem causam, quam teneatur principalis, cum juramentum ab eo appositum operetur, quod obligatio sustineatur, non uti accessoria, sed uti principalis, ex quo, qui jurat, censetur se voluisse obligare omni meliori modo, quo potuit. Bart. in l. si quis pro eo, num. 15. ff. de fidejuss. Angel. in l. si qui. ff. eod. Alex. in conf. 32. in fin. lib. 4. Et qui in plus obligatur, quam principalis, definit esse fidejussor. Dec. conf. 7. num. 6. lib. 1. Paris. consil. 16. num. 13. lib. 2. Natt. consil. 262. num. 14. & consil. 453. num. 15. lib. 2. Ioseph. Lud. decis.



- 45 *decis. Perus. § 7. num. 4.* Et quod dicitur, fidejussorem uti posse & exceptionibus competentibus reo principali. *l. 2. ff. quæ res pigno. oblig. non poss. l. omnes. ff. de except. l. constitutionib. ubi Bald. C. de usur. Marf. late in rub. ff. de fidejuss. num. 268. & seq.* procedit in puro & simplici fidejussore, & non procedit, ubi quis se constituat principalem debitorem. *Surd. d. consil. 20. num. 24. & seq.* Aliud est fidejussor, aliud correus, cum fidejussor teneatur accessorie. *l. 1. l. generaliter. l. Græce. §. 1. ff. de fidejuss. Inst. de fidejuss. in princ.* & correus teneatur principaliter, & in solidum *l. 1. 2. & 3. in fi. ff. de duob. reis. Inst. de duobus reis. in pr.* & dispositio loquens de fidejussore, non procedit in correo, ut patet in *tit. C. ne fidejuss. dot. dent.* Nam
- 46 dicta & prohibitio procedit in fidejussore, sed non in correo, qui pro dotis restitutione se obligare potest, ut per Bart. Bald. & Salic. & alios in *l. fin. C. de dote caut. & non numer. & per Bald. & Salic. in l. 2. C. d. tit. ne fidejuss. dot. dent.* & est communis opinio, Ioseph. Lud. in *suis concl. tit. ne fidejuss. dot. dent. concl. 13.* Et si
- 47 ex forma statuti fidejussor & datus forensi non obligetur, quod statutum valere dicit Rimin. jun. *consil. 196. num. 42. lib. 2.* licet non debere observari tradat The-  
saur. *decis. 166. in fin.* utique dicti statuti dispositio non procedit, ubi fidejussor se obligavit uti principalis. *Nat. consil. 52. num. 5. lib. 1.* Et si sit constitutus Procu-  
48 rator & ad fidejubendum, principalem non obligat constituendo se principalem debitorem. *Cephal. consil. 220. n. 7. lib. 2.* Et quamvis dici soleat, quod ubi nego-  
49 tium & spectat ad unum, alii omnes dicantur fidejussores, licet se obligaverint principaliter, & in solidum. *Bart. in l. reos. in princ. sub num. 1. vers. aut non ex causa. ff. de duobus reis. Gabriel. tit. de fidejuss. conclus. 2. n. 1.* tamen respondet *Surdus d. consil. 20. n. 27. lib. 1.* quod id procedat inter ipsos reos, non vero quoad principalem creditorem, ut per *Natt. in consil. 52. num. 6. Gabriel. d. concl. 2. nu. 2. & 3.* Adver-  
50 tendum est ad hanc *Surdi* opinionem, quia si ipse vult, quod teneatur fidejussor & uti principalis obligatus, quoad obligationes & actiones, quæ dissoluta societate remanent, & transeunt in heredem, recte loquitur. Si vero vult, quod societas subsistere debeat in persona ipsius fidejussoris, si non duret in persona heredis, male iudicio meo loquitur, quia, ut dixi supra *cap. 29. num. 50. ex Alex. conf. 66. lib. 4.* etiam si se obliget fidejussor personaliter, & in solidum, nihilominus ejus obligatio non valet, si non valet obligatio principalis, quia cum principalis se obligare non possit, dicitur color quæsitus, & contractus censetur initus in fraudem legis. *Bart. in l. reos. in princip. ff. de duobus reis.* Verum dici potest, quod teneatur  
51 uti & expromissor, si juravit, & ita posset *Surdi* opinio sustineri, ut dixi in *d. cap. 29. num. 54. ex Corn. consil. 214. num. 7. & sub num. 11. lib. 2.* Limitatur ultimo lo-  
52 co supradicta conclusio, quod licet societas & morte extinguatur, tamen actiones ex ipsa societate provenientes transeunt ad heredes, active & passive. *l. 3. & ibi Bald. Cod. pro soc. l. nemo. & l. & acti. & l. verum. §. in heredis, & l. actione. §. si in rem certam,*



certam, & §. morte. ff. pro soc. Bart. consil. 48. num. 2. lib. 2. Bald. consil. 87. lib. 2. Petr. de Ubal. d. tract. de duob. fratr. part. 5. sub num. 32. & part. 11. nu. 3. Aret. in §. solvitur. num. 2. Inst. de societ. Alex. consil. 34. sub num. 4. lib. 2. Corn. consil. 122. lib. 1. Ruin. consil. 216. lib. 1. Paris. consil. 72. num. 39. lib. 1. Antonius Cioffus consil. 50. num. 2. lib. 2. Declaratio ista vera est, tamen non ita simpliciter, & indistincte, sed considerandi sunt aliqui casus.

Primus casus est, quando agitur de gestis & ante mortem socii, & hoc casu actiones etiam quoad dolum & culpam præstandæ sunt heredi, & contra heredem. d. l. actione. §. morte. ff. pro soc. quia quod perfectum est, morte superveniente non tollitur, ut dicit Baldus consil. 87. libro secundo.

Secundus casus erit, quando agitur de gestis post finitam societatem, & hoc casu qualiter ratione doli & culpæ teneatur, dixi supra c. 21. n. 25. cum plurib. seqq. Quo vero ad cætera dicendum est, quod heres negotia incepta à defuncto perficere tenetur, sed nova negotia inchoare non potest. l. nam & Servius. §. si vivo. ff. de neg. gest. l. heres socii, & ibi Bald. ff. pro soc. Gl. fin. in l. nemo potest. ff. eod. Petr. de Ubal. d. tract. part. 11. n. 4. & est intelligendum, quod teneatur heres perficere negotia incepta, si sit masculus, & legitimæ ætatis. Gl. & Bal. in d. l. heres socii. ff. pro soc. Port. in §. manet. sub n. 3. Inst. de societ. Et cum heres negotia & incepta perficere teneatur, non obstante, quod societas sit dissoluta, omnia ex dictis negotiis provenientia communia erunt, quia attenditur, quo tempore fuerint incepta, & non quo tempore fuerint completa, ut habetur in d. l. nam & Servius. §. si vivo, & ibi Gl. ff. de neg. gest. & è converso non erunt communia provenientia ex noviter gestis, societate dissoluta, & ita procedit text. in l. verum. §. in heredem. & in l. actione. §. si in rem. & §. morte. ff. pro soc. & non est distinguendum, an negotia & gesta fuerint in vita, an vero post mortem, sed satis est, quod incepta fuerint ante mortem. Gl. in d. l. verum. §. in heredes. in ver. evolutum. Petr. de Ubal. d. part. 11. n. 3. Corn. consil. 122. lib. 1. Paris. consil. 82. nu. 38. lib. 1. Ruin. consil. 90. sub n. 11. lib. 1. & est communis opinio, ut per Olasch. decis. 76. sub n. 3. & per Surdum in consil. 20. nu. 16. lib. 1. Cephal. consil. 632. num. 7. lib. 5. Et datur exemplum in his, quæ & communicari debent, per Gl. in d. l. actione. §. si in rem certam. in ver. si in rem. ff. pro soc. dum exponendo ibi textum ponit de equo emendo, ut ad vecturas locaretur, & Petr. de Ubal. d. tract. part. 11. sub n. 3. latius dicit debere communicari lucrum habitum ex re societatis, ut fructus, & mercedes, & vecturæ equorum communium, & pretium rerum venditarum. Corn. consil. 122. lib. 1. Et de his, quæ & communicari non debent, idem Petr. de Ubal. d. loco ponit exemplum in pretio ex rebus societatis redacto, & in aliam negotiationem converso, quod enim ex ea lucratur, non debet communicari, quia non provenit principaliter & immediate à societate. Gl. in d. l. actione. §. si in rem certam. in ver. lucri. dum respondet ad



text. in l. Titium & Mavium. §. altero. ff. de admin. tut. & allegant text. in l. socium. §. item post mortem. ff. pro soc. facit tex. in l. si id quod. §. 1. & seq. ff. eod. Tertius & ultimus casus erit, quando socius & superstes socii mortem ignorans negotia nondum cœpta aggreditur, & hoc casu Petr. de Ubald. in d. part. 11, num. 8. ponendo exemplum in duobus, qui coiverant societatem ad emendum pannos, dicit, quod ille, qui vivit ad emendum, si ignorans fecutam esse mortem alterius socii emit, quod lucrum & damnum commune esse debet cum herede defuncti, propter ignorantiam mortis, sicut evenit in mandato, licet societas sit morte dissoluta. l. actione. §. quod si integris. ff. pro soc. cujus verba sunt: *Quod si integris omnibus manentibus, alter decesserit, deinde tunc sequatur res, de qua societatem coiverunt, tunc eadem distinctione utimur, qua in mandato, ut, siquidem ignota fuerit mors alterius, valeat societas, si nota, non valeat.* Et similis distinctio in mandato habetur in l. inter causas. in princ. ff. mandati. Verum ista opinio Petri de Ubald. quod lucra & damna sint & communia cum herede defuncti, licet videatur probari aperte per jura præfata, tamen ipse decipitur, quia attentata distinctione, quæ fit in mandato, lucra & damna non debent esse communia, ut ipse opinatur, & hoc in dictis juribus dispositum non reperitur. Nam ideo sustinetur mandatum, ne Procurator mortem ignorans damnum patiat, & ita ideo sustinetur societas mortuo uno ex sociis, ne alter, ignorans mortem, gerens damnum patiat, & non sustinetur ad hoc, ut heres socii mortui lucri partem percipere debeat, ut declarat Alex. in cons. 60. n. 2. lib. 7.

N. 40. Miras attribuunt juramento virtutes, ut quasi Iovis manus omnia possit. vid. cap. 39. n. 72. cap. 5. n. 24. in notis.

N. 43. in verbis: *Si verò fuisset contracta (societas) apposito pacto quod transiret ad heredes adhibito juramento, dicerem pactum esse servandum &c.* Atqui pacisci non licet ut hæres succedat societati, superius n. 5. Et pactum contra leges initum juramento firmari videntur Theodosius & Valent. cod. de legib. l. 5. 1. 14.

## CAPUT XXXIII.

*Morte civili qualiter dissolvatur societas.*

## SUMMARIUM.

- 1 Morte civili solvitur societas.
- 2 Nempe capitis diminutione, maxima & media.
- 3 Non vero minima, ut arrogatione, & emancipatione.

4 Ma-



- 4 Manumissione vel alienatione servi solvitur societas.
- 5 Ratio diversitatis inter emancipationem & manumissionem.
- 6 Secuta emancipatione, an sit agendum contra patrem, vel contra filium.
- 7 Excommunicatione solvitur societas.
- 8 Contrarium probatur.
- 9 Per religionis ingressum solvitur societas, & n. 10. & 11.  
Si ingrediatur socius, & ibi perpetuo maneat, sive si ad tempus.

**S**icut morte naturali, ita & etiam morte civili solvitur societas. l. verum. 1  
 §. fin. ff. pro soc. Petr. de Ubald. in tract. de duob. fratr. part. 11. sub num.  
 1. Hond. consil. 62. num. 22. lib. 1. Datur exemplum in capitis & dimi- 2  
 nutio, si tamen maxima sit, vel media, de quibus habetur in §. 1. &  
 2. Inst. de capi. diminut. & de maxima & media capitis diminutione loquitur text. in  
 d. l. verum, in fin. Minima enim & capitis diminutione, ut arrogatione, vel eman- 3  
 cipatione, societas non solvitur, sed arrogatus vel emancipatus, similiter arroga-  
 tione & emancipatione secuta, socius remanet. l. actione. §. societas. ff. pro soc. Petr.  
 de Ubald. d. part. 11. sub num. 1. Non sic est, si servus, cum & quo erat contracta 4  
 societas, fuerit à domino manumissus, vel alienatus, quia manumissione vel alie-  
 natione secuta solvitur societas. l. si id quod. §. si servus. ff. pro soc. Petr. de Ubald. d.  
 part. 11. num. 1. in fin. Et ratio diversitatis est & inter filium familias & servum, 5  
 quia filius familias, & dum est in potestate, & emancipatus, potest obligari; ser-  
 vus vero dum est in potestate non obligatur, ut per Gl. in d. l. si id quod. §. si filius  
 familias. in ver. finitam. ff. pro soc. Menoch. conf. 121. nu. 59. lib. 2. Qua autem actio-  
 ne sit agendum, & an & contra patrem & an contra filium, est text. in d. §. si filius 6  
 familias. & in §. seq. & ibi Gl. declarat, & habetur per Gl. in l. Pomponius in nego-  
 tiis. ff. de neg. gest. Excommunicatus etiam & mortuo equiparatur, Gl. in §. si 7  
 tur. in auth. de consang. & uter. fratr. Gl. in §. media. Inst. de capitis diminut. ideo vide-  
 tur, quod vera sit opinio Petr. de Ubald. in d. tract. part. 11. sub num. 1. asserentis, 8  
 per excommunicationem societatem dissolvi. Sed quia communicato & contrahe-  
 re non est prohibitum, c. felix. §. verum. de pœnis in 6. verior opinio videtur, quod  
 excommunicatione secuta societas non dissolvatur, ut per Gl. in cap. 1. dist. 41. &  
 per Gl. penult. in c. si vere. de sent. excommun. & ita videtur tenere Græffius in suis decis.  
 part. 1. libro quarto. capitulo decimo tertio. numero quarto. & Castrac. in tract. de societ.  
 offic. cap. 34. licet non dicat, an per excommunicationem solvatur societas, verum  
 teneat, quod hac morte spiritali secuta pecuniæ non perdantur. Ille etiam, qui  
 religionem & ingreditur, pro mortuo habetur. l. Deo nobis. C. de episc. & cler. & 9  
 transit in potestatem superioris. Bart. in l. patre furioso. ff. de his qui sunt sui, vel alien.  
 jur. & idem judicatur de religione superveniente, quod de servitute supervenien-  
 te, Bald.



- te, Bald. in l. 2. circa fi. C. de senten. Dec. in c. decernimus. num. 85. de iud. & in c. bona memoria. num. 7. de appel. Ideo quod per ingressum religionis ¶ societas dissolvatur, dicendum est, & societatem à religioso contrahi non posse dicit Bald. in l. si fratres. in lect. antiq. num. 5. ff. pro soc. Petr. de Ubald. d. tract. part. 6. sub num. 16. Et ita, si socius ¶ ingrediatur religionem bonorum incapacem, tam in particulari, quam in communi, quod pecuniæ positæ in societate devenire debeant ad ejus heredes, ponit Castrac. dict. tract. de societ. offic. cap. 35. num. 19. ex traditis per Bartol. in tract. Minor. lib. 4. cap. 3. & per Salic. in auth. si qua mulier. in fin. C. de sacrosanct. eccl. & per Alexand. in l. ex facto. §. ex facto. ff. ad Trebell. Hond. conf. 62. numero 20. libro primo.
- 12 Verum licet prædicta vera sint ¶ in ingrediente perpetuo religionem: tamen si unus ex sociis intret monasterium ad serviendum ibidem per annum, quod non dissolvatur societas, est consilium Chart. sive cujusdam alterius Doctoris Senensis, inter consilia Bart. conf. 35. & prima facie. lib. 1. Sed quia tractatur ibi de societate omnium bonorum, ut patet in illis verbis: In casu vero nostro apparet de societate omnium bonorum, ubi ageretur de societate particulari, in qua socius operari teneretur. contrarium dicerem, quia est iste actus dissociativus, ex quo tacite societati renunciatum censetur. l. itaque. ff. pro soc. ut videbimus in c. 35. Et quod dictum consilium sit Bart. credi potest, quia de eo videtur facere mentionem in l. sed & socius. §. fin. ff. pro soc.

## CAPUT XXXIV.

*Societas qualiter resolvatur.*

## SUMMARIUM.

- 1 Rei conditione mutata, ita ut ab hominum commercio eximatur, solvitur societas.
- 2 Re extincta extinguitur societas, & n. 3.
- 3 Societate contracta ad tempus, capitali extincto, amplius eum ponere socius non tenetur.
- 5 Conventio, quod societas duret, re præsumpta, fieri non potest.
- 6 Officio suppresso, extinguitur societas officii.
- 7 Capitale an sit restituendum, dubitatur, & n. 8. & 9.
- 10 Officii alienatione extinguitur societas super eo contracta, & n. 11. & 12.  
Procedit in officiis vacantibus in totum, sed non procedit in non vacantibus in totum. n. 15.
- 13 Alienatione rei ceteræ societales non extinguuntur.
- 14 Servi alienatione extinguitur societas, quia mutatur persona, cum qua erat contracta.
- 16 Resignationes officiorum in fraudem creditorum non admittuntur.

17 Alie-



- 17 Alienationem officii ignorans fructus recipere non potest, nisi titulo donationis, & n. 18.  
& 19.  
20 Et ratione interesse, concurrentibus tamen delictis requisitis.  
21 Negotio finito, solvitur societas.  
22 Datur exemplum in tabernariis.  
23 Declaratur.  
24 Egestate solvitur societas.  
25 Nempe venditis bonis omnibus socii à creditoribus, & n. 26.  
27 Publicatione bonorum facta.  
28 Officium si transiit in fiscum, utrum pecunias positas super eo ad societatem ponenti restituere teneatur. n. 29. 30. 31. & 32.  
33 Publicatione solvitur societas, etiam si interveniat respectu ejus persona, quæ solummodo operas ponere tenetur.  
34 Cessione bonorum facta.  
35 Decoctione, n. 36. & seqq. usque in fin.

**S**ecundo principaliter re solvitur societas l. verum. §. fin. ff. pro soc. & solvitur t re, scilicet rei conditione mutata, ita ut ab hominum commercio eximatur, ut declarat Gl. in d. §. fin. in ver. conditione. per tex. in l. actione. §. fin. ff. eod. & rei extinctione secuta, super qua societas contracta reperitur, quia ejus rei, quæ nulla est, vel à commercio t sociorum remota requiritur, quisque socius esse non potest, ut habetur in d. l. verum. §. si. & ibi Gl. & habetur per Gl. in l. si non fuerint, in ver. solus. ff. pro soc. Petr. de Ubald. in tract. de duobus fratr. part. 11. sub nu. 1. Bald. in l. 1. quest. 6. C. pro socio. Socin. jun. conf. 58. nu. 9. lib. 4. ubi idem dicit de t legato, fideicommissio & usufructu, quod re extincta in totum, vel in partem totam, vel in parte extinguatur. l. Titia. §. fin. ff. de leg. 1. l. 2. & l. quoties. §. fin. ff. de usufruct. Gabriel. conf. 63. n. 19. lib. 2. intellige extinguatur societas, si in totum res sit extincta, & non alias. Nam mortua vacca, societas durat in vitula, Petr. de Ubald. in tract. de duobus fratr. part. 8. n. 22. Et si sit contracta t ad decennium, quod, si interim capitale perdatur, societas extinguatur, tradit 4 Castra. in tract. de societ. offic. cap. 39. num. 2. & quod amplius capitale non sit ponendum Angel. de Pingl. in tract. de societ. questio 14. Conventio etiam, quod societas t duret re perempta, fieri non potest, ita loquendo de societate officii, tradit Castrac. d. c. 39. num. 4. ubi dicit, quod si suppressio officio, à summo Pontifice, partes convenirent, quod societas duraret, conventio non valeret, per ea, quæ de censu tradit Sarnen. decis. 93. quod esset illicitus, quod si res periret, super quo census esset impositus, cenferetur impositus, super aliis bonis, & per ea, quæ tradit Bald. in conf. 447. lib. 2. & in l. si quis sub conditione. ubi etiam Castren. ff. de condit. &



- dit. & demonstr. & tradit Bocaccius. in tract. de societ. offic. num. 10. loquendo tamen quod debeantur fructus ratione interesse stante mora, & quod societas sit finita, & quod interesse debeat temperari iudicis arbitrio, & non solvi in quantitate duodecim pro centenario. Hond. cons. 38. num. 28. lib. 1. Et suppressio officio à Papa,
- 6 quod officialis ꝛ pecunias restituere ponenti non teneatur, si Papa eas officiali non restituit, primo arguit Castrac. in d. cap. 39. num. 6. & seq. quia si ponens pecuniam ejus periculum non sustineret, societas esset leonina, & non valeret, & hoc casu non dicitur supprimi officium culpa officialis, sed facto superioris, quod inter casus fortuitos enumeratur, Cravet. consil. 95. lib. 1. & de casu fortuito socius non tenetur. l. cum duobus. §. damna, & l. si id quod. ff. pro soc. l. contractus. ff. de reg. jur. Postea idem Castrac. sub num. 9. subjungit, quod ille, qui ꝛ pecuniam dat, subiit periculum amissionis, si moriatur, ideo non est inconueniens, quod officialis alia pericula sustineat, & propterea quod pecunias habitas officio suppresso restituere teneatur, & ex aduerso allégata dicit procedere in aliis societatibus, sed non in societate officii, in qua dans pecunias sustinuit periculum amissionis, si moriatur, quod non est in aliis societatibus, & multa ratione incertitudines & dubii eventus tollerantur, qui alias non tollerarentur. Tiraquel. in l. si unquam, in ver. donatione largitus. num. 131. C. de revoc. donat.
- 8 Duobus modis fieri potest, quod officialis ꝛ suscipiat pecunias super ejus officio; uno modo, quando prout passim fieri solet, accommodat solummodo officium, & re vera pecuniæ in ipso officio non subintrant, sed in alios usus convertuntur, & hoc casu si contractus sustinetur ratione dubii eventus, & ratione periculi vitæ, certe pecunia officio suppresso erit restituenda, quia nihil cum officio commune habet, cum extra officium posita reperiatur, & quod casu fortuito sit, amissa dici non potest, imo si sustinetur ratione periculi, & incertitudinis, dicendum esset etiam, quod officio suppresso societas non esset extincta, quia jure res, quæ periculo subjacet, extincta, extincto officio, dici non potest. Alio modo
- 9 fit, quod officialis ꝛ suscipiat pecunias super ejus officio, quando cum emit, & pro solvendo pretio socium sibi assumit ponentem pretii partem, & eum promittit facere participem de lucris provenientes ab officio, & in hoc casu, quia suppresso officio pecunia perditur, quod eam ponenti non esset restituenda, dicendum videtur, quia ponens, qui vult ex pecunia & ex officio lucrum suscipere, convenienter etiam & officii, & pecuniarum periculum subire tenetur, sed ut alias dixi, me subiicio determinationi sacrosanctæ Ecclesiæ. Venditione etiam officii
- 10 societas ꝛ super eo contracta solvitur, & hoc esse in Romana Curia, & alma Urbe indubitatum, & frequenti usu receptum, tradit Gabriel. consil. 63. num. 15. lib. 2. per text. in l. verum. §. fin. ff. pro soc. Castrac. d. tractat. cap. 40. Bocaccius d. tractat.
- 11 num. 9. Sed ista societatis dissolutio, non ꝛ simpliciter in societatibus officiorum evenit



evenit propter venditionem, sed quia officialis etiam mutat personam, non enim vendit officium simpliciter, sed eum renunciat in manib. Pontificis ad favorem certæ personæ, cui confertur officium sic renunciatum à Pontifice, & obtento officio ab eo solvitur pecunia illi, à quo renunciatio ad ejus favorem facta fuit, ut Bocaccius & Castrac. *in d. tract. ille num. 9.* & hic *cap. 40. num. 2. cum plurib. seqq.* declarant. Neque committitur ꝑ symonia recipiendo pecuniam, ut committeretur 12 in beneficialibus, ut declarat Castrac. *d. cap. 40. sub num. 8.* Et quia in cæteris societatibus, si res alienetur, super ꝑ qua societas inita separetur, non intervenit 13 talis mutatio personæ, dicendum videtur, quod rei alienatione facta ab uno ex sociis, societas dissoluta non dicatur, quia per venditionem res non dicitur mutare conditionem, si non eximatur omnino ab hominum commercio. Gloss. *in d. l. verum. §. fin. in ver. conditionem. ff. pro soc.* & per solam venditionem res non eximitur omnino ab hominum commercio, & per venditionem factam res extincta dici non potest, quia tunc dicitur extincta, & dicitur soluta societas, quando est deperdita, ut per Gloss. *in l. si non fuerint. in verb. solus. ff. pro soc.*

Et si extinguatur societas lervi ꝑ alienatione, cum quo erat contracta, non id 14 fit ex eo, quia venditur res, super qua esset contracta societas, sed quia mutatur persona socii, ut habetur *in l. si id quod. §. si socius. ff. pro soc.* & sic solvitur non rei alienatione, sed mutatione personæ.

Eriam officii facta alienatione, quod extinguatur ꝑ societas, procedit in officiis 15 in totum vacantibus; secus autem in officiis non vacantibus in totum, prout sunt notariatus Rotæ, & Auditoris Camerae, per quorum venditionem totum officium non alienatur, quia remanet dominium scripturarum penes venditorem, ut per Salustium *in pract. Auditoris Camerae, lib. 1. cap. 17. nu. 2.* ubi verum esse declarat, si scripturæ remanentes in dominio venditoris sint redditus sufficientes ad societatem sustinendam initam super toto officio, iste auctor multa dicit in practica observata, sed loquitur sine iurium allegatione. Solet etiam aliquando summus Pontifex non admittere ꝑ dictas officiorum resignationes, quia datario memorialia præ- 16 sentantur, ne recipiat talem resignationem, quæ fit à tali maxima æris alieni quantitate gravatus, in fraudem creditorum, & Pontifex solet huiusmodi querelas audire, & dictas resignationes non admittere, ut per Bocaccium *in d. tract. de societ. offic. sub num. 9.* Quod etiam pecunia redacta ꝑ ex alienatione officii cadat sub hypo- 17 theca ad favorem ejus, qui cum officiali societatem contraxit, multa cumulat Castrac. *in d. tract. de societ. offic. c. 4. l. n. 22. cum plurib. seqq.* Sed cavendum est ab ejus dictis *in cap. 42.* dum vult, quod ignorans alienationem officii licite fructus percipere possit, & non teneatur eos in sortem computare. Nam tenendum est, quod licet alienationem ignoret, amplius fructus percipere non possit, quia, ut ipse Castrac. admittit *ibid. num. 2.* facta alienatione cessat periculum pecuniæ, &

D d d

peri-



- periculo cessante lucrum amplius percipere non licet, cum licite percipiatur solummodo durante periculo. §. *illud. Instit. pro soc. l. secundum naturam ff. de regul. jur. Gabriel. consil. 78. lib. 1. & consil. 63. num. 16. lib. 2.* Nec tollitur hoc fundamentum replicando, ignorantiam & dolum officialis alienantis & ignorantiam nocere non debere, quia admittendum est ei non debere nocere, sed non est admittendum, quod lucrum percipere debeat cessante periculo, quod solummodo periculo stante, & non alias percipere licet, cum admittatur solummodo, contractum istum licitum esse, quia pecunia periculo vitæ ponentis supponitur. Neque dicatur, quod lucrum & licite retineri potest, quia censetur donatum, cum ab eo fuerit solutum, qui se non teneri solvere sciebat, ut per Bocacc. *d. tract. de societ. sub num. 191.* Potest responderi, an dicatur donatum pendere à voluntate solventis, & ideo erit standum ejus assertioni, & credo, quod magis affirmabit solvisse ut debitum, vel ne cogeretur restituere sortem, quam ut donaret, & si donasse dicet, erit lucrum donatum, & non lucrum debitum vigore societatis. Etiam si dicatur uti interesse lucrum deberi, quia est in mora restituendi & capituli soluta societate, & ideo non debere in sortem computari. *l. socium qui. ff. pro soc. Bocacc. d. tractat. de societ. sub num. 191.* Respondetur, ut proxime dictum, quod non erit lucrum ex societate proveniens, & uti interesse ad hoc, ut solvatur, necessaria sunt, ut ea concurrant, quæ posui supra *cap. 24. Hond. consil. 38. in fin. lib. 1.*

- Alienationi & mutationi conditionis rei simile est, si negotio, super quo contracta & sit societas, finis impositus sit, quia sine ei imposito societas finita dicitur. *l. actione. §. item si alicujus. Instit. pro soc. & §. item si alicujus. Instit. eod. Petrus de Ubald. d. tractat. part. 11. sub num. 1. vers. sexto. Rota Genuens. decis. 27. sub numer. 6.* Petrus Hieg. *quest. 11. numer. 54. part. 1.* Datur exemplum, si duo tabernarii & fecerunt societatem ad vendendum vinum per gloss. *in d. §. item si alicujus. Instit. de societ. sed intelligendum est hoc exemplum, si actum fuerit de certo vino in specie, puta de vino existente in cella vinaria Titii, tunc enim tantum durat societas, quantum dicti vini negotium durat, & si actum fuit in genere de emendo & vendendo vino, & pro hujusmodi negotiatione conducta fuerit taberna, durat societas, donec durat conductio. Io. Fabr. & Ant. *in d. §. item si alicujus. Instit. de societ. Rota Genuens. d. decis. 27. sub num. 6.* Verum licet isti & non dicant, crederem ego, quod duraret societas etiam ultra tabernæ conductionem, quando non apparet societatem fuisse restrictam ad tempus conductionis tabernæ, sed quod fuisset contracta principaliter super vino vendendo, quia attenditur semper id, quod principaliter agitur, *l. cum principalis. ff. de regul. jur.* Similiter re societas solvi dicitur, egestate & superveniente. *l. societatem. ff. pro soc. cujus verba sunt: Dissociamur renunciatione, morte, capitis diminutione, & egestate, & verbum, egestate, quatuor**



quatuor modis interpretatur. Primo, interpretatur egestate, hoc est, venditis bonis omnibus socii egentis, ut videtur exponere 1C. in l. actione. in princ. ff. pro soc. in illis verbis: bonis à creditoribus venditis. Secundo, exponitur egestate, id est, facta publicatione bonorum, ut habetur in d. l. actione. §. publicatione, ut exponunt Gloss. & Bald. in d. l. societatem. Tertio, exponitur egestate, id est, facta cessione bonorum, ut habetur in d. §. item si quis ex sociis. Instit. de societ. & per glo. & Bald. in d. l. societatem. Quarto, exponitur egestate, id est, decoctione, seu fallimento, Aret. in d. §. si quis ex sociis. Instit. de societ.

Tres primæ expositiones recipiuntur, sine difficultate quia adsunt textus aperti, quod n. bonis & omnibus socii à creditorib. distractis solvatur societas, probari in d. l. actione. in princ. ff. pro soc. tradit Petrus de Ubald. d. part. 11. sub num. 1. vers. tertio finitur. Ruin. consil. 91. sub nu. 7. lib. 1. ubi etiam dicit, quod solvitur societas egestate unius, quoad omnes, quemadmodum morte unius & quoad omnes solvitur, ea ratione, quia lex dicit, quod solvitur societas, & verba legis sunt intelligenda simpliciter, & non secundum quid. l. hoc legatum. ff. de leg. 3. & si diceretur dissoluta societas solum quoad socium, qui egestatem passus fuit, non diceretur soluta societas simpliciter, sed secundum quid. Publicatione etiam bonorum facta, quod dissolvatur societas, expresse & probatur in d. l. actione. §. publicatione. ff. pro soc. & §. publicatione. Instit. eod. ita tenet Petrus de Ubald. d. part. 11. sub num. 1. vers. Tertio finitur, ubi dicit esse menti tenendum, pro bannitis, quorum bona omnia publicantur, & in hoc pro mortuis habentur, ut per Gloss. in d. l. actione. §. publicatione. Et hanc opinionem tenet etiam in societate officii Castrac. in d. tract. de societ. offic. cap. 14. num. 4. ubi dubitat, an fiscus, si officium & ad eum facta bonorum publicatione deveniat, teneatur restituere pecunias in societate positas super officio, & quod eas restituere non teneatur, facere dicit, quia ille, qui dedit pecunias super officio delinquentis, super eo nullum jus, & nullam habet hypothecam, adeo quod si officium per cessionem vel alienationem in alium transeat, ille, qui pecunias dedit contra talem successorem, actione aliqua agere non possit, & si hoc facere non potest contra talem successorem, similiter nec id facere poterit contra fiscum. Insuper dicit, quod quemadmodum officialis morte secuta officium libere rediit ad Cameram, & ipsa non tenetur restituere pecunias, ita dicendum sit, quod fiscus & pecunias restituere non teneatur: Tamen his non obstantibus determinat fiscum pecunias restituere teneri actione personali, quia in eum transeunt actiones omnes personales active & passive. Gloss. & Dd. in l. non intelligitur. §. cum ex causa. ff. de jure fisci. & in l. 2. C. ad leg. Jul. de vi. Et non obstat, quod ad Papam redeat libere, & ipse pecunias restituere non teneatur, quia id evenit ex conventionem, quæ conventio cessat quoad fiscum, quando ad eum officium propter publicationem



- 30 nem devenire debet. Et quod hodie fiscus teneatur ꝛ restituere pecunias, minus dubitationis habet, quia, ut audio, prudentissime & sanctissime dispositum fuit, officialem, super cujus officio societas contrahitur, teneri obligare officium, &
- 31 certe durum videbatur, quod societates istae possent contrahi ꝛ absque officii obligatione, cum conventio sit illicita & usuraria, si tradantur alicui pecuniae cum pacto, quod perdantur eveniente morte, & interim solvantur duodecim annua pro centenario, ut tradit Bocaccius *in tract. de societ. offic. num. 187*. licet firmare non audeat. Bonum igitur valde fuit disponere, quod etiam ꝛ officia obligentur, sed faxit Deus, quod ita dispositio sufficiat ad evitandum usuras, quando vere pecuniae non deserviunt pro officiali, sed pro tertio, qui eis indiget, & officiali etiam mercedem solvit, ad hoc, ut pro eo praestet officium, & apponitur nova clausula, quod fidejussores pro indemnitate conservando officiali praestentur idonei, & quod si apparebit eos non esse idoneos, officialis ipse modo aliquo non intelligatur obligatus.
- 32 Et si socius, cujus bona ꝛ publicata fuerunt, tenebatur solummodo operas in societate praestare, nihilominus societas solvitur, quando etiam libertatem, vel vitam, vel civitatem amittat, ita tradit Gloss. *in d. §. publicatione. Instit. de societ.* sed hoc ideo fit, non quia bona publicantur, sed quia patitur maximam vel mediam capitis diminutionem, ut dixi supra *num. 2*. Et si non pateretur maximam vel mediam capitis diminutionem secundum hanc gloss. opinionem dici posset, quod publicatione bonorum non solveretur societas illa, in qua socius solummodo operari teneretur expensis societatis.
- 33 Cessione bonorum etiam citra difficultatem ꝛ societatem dissolvi probatur *in d. §. item si quis ex sociis. Instit. de societ. Gloss. in d. l. si societatem. ff. pro soc. Petr. de*
- 34 Ubald. *d. part. 1.1. sub num. 1. vers. Tertio finitur. in fin.* Dubium est, an ob solam ꝛ decoctionem, fallimentum, seu rupturam absque cessione, solvatur societas? Riminald. jun. *consil. 377. num. 13. lib. 4.* nihil firmat in hac quaestione, tantum refert, quod Aret. *in d. §. item si quis. dicit*, quod quando socius rumpit & frangit, tollitur societas, sed non dicit hoc Aret. *d. loco*, in libro meo, & ita quod hoc non dicat, advertit etiam Paris. *consil. 82. nu. 42. lib. 1.* & refert etiam hanc opinionem, quod per solam rupturam solvatur societas, tenere Ruin. *consil. 90. n. 12. lib. 3.* qui vere hanc opinionem tenet per text. *in d. l. societatem.* ubi dicitur simpliciter, quod ꝛ egestate solvitur societas, & quamvis Gloss. ibi dicat, *ut quia cessit bonis*, declarat Glo. non requirere, quod necessaria sit cessio bonorum, sed quod dicta verba dicat, ut ostendat egestatem, quae probari debet, ut solvatur societas, probari ex eo, quia socius cessit bonis, quia cessio bonorum tantum iis conceditur, qui non sunt solvendo. *l. 1. & l. fin. C. qui bonis cedere poss.* & quod non excludat Gloss. quod alio modo egestas probari non possit. Et ad ostendendum cessione opus non esse, stante



stante ruptura subjungit, quod fallitis stante ꝛ eorum dolo cessionis beneficium 37  
 non conceditur, quia est remedium miserorum, & non refugium dolosorum, &  
 plura ultra Ruin. ad hoc propositum cumulat Mattheus Brun. in tract. de cessione bo-  
 norum. part. 4. princip. quest. 5. & socio ob ejus dolum non competere cessionem bo-  
 norum; comprobat Natt. consil. 362. lib. 2. Refert etiam Riminald. jun. d. loc. Pa-  
 ris. in consil. 82. num. 41. lib. 1. tenere ꝛ necessariam esse cessionem, & non sufficere 38  
 rupturam ad hoc; ut societas solvatur. Et ita tenet ibidem Paris. & eum sequitur,  
 alios etiam adducendo, Stracca. in tractat. de mercatura. in tit. de decoct. part. 3. num.  
 48. & post eum Rota Genuens. decis. 13. sub nume. 20. Verum quicquid isti dicant,  
 si socius ꝛ rumpat, & cedat foro (nam fallitos foro cedentes appellat Bartol. in l. 39  
 singularia. colum. 6. versic. ego dico, & ibi Purpurat. num. 93. ff. si cert. petat. & Matth.  
 Brun. dict. tractat. de cessione bonorum. part. 4. 9. 5. in princip.) & de hoc constet, ego  
 teneo societatem solvi, quia res peremptæ dici debent, & rerum peremptione,  
 ut supra dixi, societas solvitur, & iste foro cedens vere ad egestatem pervenisse  
 dicitur. Nec est verum, quod per paupertatem obventam non tollatur societas,  
 ut considerat Paris. d. loco, quia vere tollitur, si, ut dixi, rerum extinctione  
 facta solvitur societas, quia absque rebus esse non potest. Et isti falliti, cum  
 amplius perdere non possint, non est conveniens, quod lucrum ꝛ sentire debe- 40  
 ant. Et dum Paris. dict. loco dicit, quod Gloss. interpretationem in dict. l. socie-  
 tatem. sequantur omnes Doctores, dicendum est, Gloss. interpretationem se-  
 qui Dd. dum vult cessione secuta probari egestatem, sed non per hoc exclu-  
 di, egestatem alio modo probari non posse, ut dicit Ruin. d. consil. 90. num. 12.  
 lib. 1.

Et hanc opinionem tenent novissime Modern. Papiens. in tractat. de ignorantia  
 Juris & facti. cent. 1. dist. 52. in fin. ubi dicunt, quod contrarium tenentibus respon-  
 det Franc. decis. 249. part. 2.

N. 5. Hæc societas officiorum in hisce regionibus planè incognita est, præsertim in Hol-  
 landia, ubi quaecunque officium extrà commercium habetur. Quis autem & qualis hic  
 sit contractus societatis, declarat auctor n. 8. & 9. Et Romæ tantum in Romana curia  
 usitatam esse ait Zoësius ad hunc vinulum Pro Socio n. 18. in fine. Satis frequens esse vide-  
 tur hic contractus, cum totos de eo tractatus conscripserunt Castracus & Bocacius hic  
 n. 4. & 5. & forte alii.



*Voluntate qualiter solvatur societas.*

## SUMMARI A.

- 1 *Voluntate solvitur societas tacite & expresse.*
- 2 *Tacite dissolvitur ex actibus dissociativis.*
- 3 *Si omnes consentiant, alias non.*
- 4 *Renunciatione expressa solvitur societas.*
- 5 *Renunciatio etiam per procuratorem generalem fieri potest, dummodo ei non sit specialiter prohibitum.*
- 6 *Procurator generalis non potest ea mutare, quae specialiter sunt à domino constituta.*
- 7 *Procurator generalis non potest renunciare societati sine causa.*
- 8 *Renunciatio potest fieri procuratori, dummodo dominus eam ratam habeat.*
- 9 *Curatori etiam fieri potest.*
- 10 *Renunciatione solvitur societas, quando omnes consentiunt; si non omnes consentiunt, praedjudicat solum renuncianti.*
- 11 *Renunciatio praedjudicat renuncianti solummodo, quando fit dolo malo, ut solum sibi acquirit. & num. 12.*
- 13 *Renunciatio intempestiva solum renuncianti nocet, ut si sit facta eo tempore, quo res vendere non expedit.*
- 14 *Vel si sit facta durante tempore societatis.*
- 15 *Tempus, intra quod à societate recedere non licet, non dicitur superflue appositum.*  
*Intellectus l. si convenitur. & l. sed & locius. in fin. ff. pro soc.*
- 16 *Contra socium intempestive renunciantem agitur ad interesse, cum distinctione tamen.*
- 17 *Renunciatio facta socio absenti, & ignoranti, praedjudicat solum renuncianti.*
- 18 *Pactum de non recedendo est supervacaneum & iniquum.*  
*Pactum de recedendo non est supervacaneum & iniquum.*  
*Renunciatio non est intempestiva, stante pacto, quod recedere liceat.*
- 19 *Renunciatio, seu disdicta in societate officii, quando facienda.*
- 20 *Persona in societate officii mutari potest, receptis fructibus.*
- 21 *Persona mutari potest à procuratore habente generale mandatum cum libera.*
- 22 *Persona mutatio an fieri possit ab existente in infirmitate.*  
*Et semel facta an amplius fieri possit.*



- 23 Dies an esse debeat artificialis, seu naturalis, ubi agitur de renunciatione, seu mutatione persona, in societate officii.  
Dies termini an computetur in termino.
- 24 Renunciatio seu disdicta debet reproduci.
- 25 Renunciatio est facienda principali, non fidejussori, nisi aliter sit conventum.
- 26 Renunciatio facta à procuratore, ut valeat, procurator tenetur docere de mandato.
- 27 Renunciatione facta societas officii durat per dies quindecim.
- 28 Renunciatio intempestive fieri potest, si promissa ab altero socio non observentur.  
Societas est contractus nominatus, tamen speciale est in ea, quod recedere liceat, si promissa non observentur.
- 29 Et potest recedi, etiam si non recedere juratum fuit, obtenta tamen absolutione à iuramento.
- 30 Quando socius dicatur in mora observandi promissa, ita ut recedere liceat, remissive.
- 31 Renunciatio fieri potest, si re frui non liceat, super qua societas fuit contracta.  
Coloni, non obstante pacto, & dispositione statuti, possunt culturam deserere, si res sit effecta sterilis.
- 32 Renunciatio fieri potest, si socius sit rixosus, si teneat concubinam.
- 33 Fallit, si tempore societatis socius scivit esse socium rixosum.
- 34 Renunciatio fieri potest, si socius diu, & invitatus, causa Reipublice sit absurus.
- 35 Fallit, si potest per alium administrare, vel consocio relinquere administrationem.
- 35 Renunciatio fieri potest, si tempus in societate contrahenda appositum sit finitum.  
Etiam si negocia sint coepta, & non completa, & non censetur prorogatum tempus, ut compleri possint.
- 36 Renunciatio proprie non dicitur hoc casu, quia dies apposita pro fine societatis interpellat pro homine.  
Dispositioque facta pro certo tempore ultra illud non extenditur, non quidem virtute argu-  
menti à contrario sensu, sed ex propria natura limitati temporis.
- 37 Societas tempore transacto finita dicitur, ideo revocatione non est opus.

**V**oluntate dupliciter et solvitur societas, & tacite, & expresse, Glo. fin. 1  
in l. verum. §. fin. ff. pro soc. Bart. sive quidam Doctor Senensis in consil.  
35. & prima facie. vers. quia ergo, lib. 1. & quod sit Barto. credi potest,  
quia videtur de eo facere mentionem in l. sed & socius. §. si absenti. ff. pro  
soc. De tacita voluntate et est text. in l. itaque. ff. pro soc. cujus verba sunt: Itaque 2  
cum separatim socii agere ceperint, & unusquisque eorum sibi negocietur, sine dubio jus  
societatis dissolvitur: quemadmodum ex actibus associativis inducitur socie-  
tas, ita ex actibus dissociativis dissolvitur societas, ut contrariorum sit ea-  
dem disciplina. Bald. in consil. 452. sub numero 3. lib. 3. Socin. in consil. 87. sub  
num. 3.



- num. 4. lib. 1. Cephal. *consil.* 396. num. 7. lib. 3. Menoch. *in tractat. de presumpt.* lib. 3. *presum.* 60. num. 10. Mascard. *conclus.* 1310. Ioseph. Lud. *conclus.* 53. fol. 134. Et hoc est intelligendum ꝛ procedere, ut loquitur *d. l. itaque*, quando omnes socii actus præfatos dissociativos faciunt. Si enim unus socius solummodo eos faceret, altero socio ignorante, & sic non consentiente, jus societatis non dissolveretur, facit text. in *l. sed & socius. §. fin. ff. pro soc.* Bald. in *l. si patruus. sub num. 1. C. commun. utr. jud. & in d. consil. 452. lib. 3.* Petr. de Ubald. *in tract. de duobus fratr. part. 11. sub num. 2.* Natt. *consil.* 100. num. 5. lib. 1. Menoch. *de presum. d. pres.* 60. sub num. 10.
- 4 Expresse vero societas ꝛ dissolvitur renunciatione *d. l. verum. §. fin. & ibi Gloss. ff. pro soc. §. manet. Instit. de societ.* Petr. de Ubald. *in tract. de duobus fratr. part. 11. sub num. 1. vers. quarto dissolvitur.* Et renunciatio potest etiam fieri per ꝛ procuratorem, sive sit ad hoc specialiter constitutus, sive sit procurator generalis, dummodo, si est generalis, non sit ei specialiter prohibitum, quod renunciare possit. *l. actione. §. renunciare. ff. pro soc.* Et quia procurator generalis ꝛ non potest mutare ea, quæ à domino sunt specialiter constituta, nisi ex iusta causa, quam dominus ignorabat, *l. si hominem. ff. de procurat.* ideo Bald. in *d. l.* dicit, procuratorem generalem sine causa societati renunciare non posse, & idem dicit Bart. in *d. l. actione. §. renunciare ff. pro soc.* Hond. *consil.* 38. num. 15. lib. 1. Verum gloss. in *d. l. si hominem. in ver. procurator. tenet*, renunciari ꝛ societati posse à procuratore generali absque causa, nisi forsan sit intelligenda gloss. quod renunciatio cum causa sit facienda, licet ipsa hoc non dicat, & videtur etiam dici posse, quod sit facienda cum causa, quia etiam à domino intempestive sine causa, ut infra videbimus, renunciatio fieri non potest *d. l. actione. §. diximus. ff. pro soc.* Et si renunciatio nulliter facta ratificaretur à domino, diceretur facta in die ratificationis, & non traheretur ad diem renunciationis. Tiraq. *de retract. sign. §. gloss. 10. num. 66.* Hond. *d. consil.* 38. num. 21. lib. 1.
- 8 Procuratori etiam potest fieri ꝛ renunciatio, sed est in potestate domini, an velit ratam habere renunciationem, & interim qui renunciavit remanet astrictus, & ille, cuius procuratori fuit renunciatum, dicitur liberatus, & de lucro & damno obveniente ante ratificationem erit dicendum, ut dicitur de socio intempestive renunciante. *d. l. actione. §. item scriptum. ff. pro soc.* Et quod ex iusta causa possit procurator ꝛ renunciationem acceptare, quemadmodum ex iusta causa potest renunciare, tradit Bart. in *d. l. actione. §. item scriptum. ff. pro soc.* Curatori etiam, & à curatore potest renunciatio fieri. *l. sancimus. C. pro soc.* Renunciatione solvitur ꝛ societas, quando socii omnes consentiunt; cæterum si non omnes consentiant, renuncians quidem à se socios liberat, se vero ab illis non liberat. *d. l. actione. §. diximus. ff. pro soc.*

Sed



Sed hoc utique observandum est, si dolo malo renunciatio facta fuit, secus autem si absque dolo & fraude. Exemplum, unus ex sociis omnium bonorum videns sibi hereditatem obvenire, ut solus acquireret, societati renunciavit, utique si hereditas sibi post renunciationem devenit, & fuit damnosa, hoc ad eum pertinebit, sed si commodum attulit, cum ceteris communicare tenebitur. Si vero post renunciationem aliquid acquisivit, quod acquirere non sperabat, sibi soli acquirit, quia in hoc dolum & fraudem non committit, ita habetur in *d. l. actione. §. diximus. ff. pro soc. & in §. manet. Instit. de societ.* Datur aliud exemplum in societate particulari, ut puta, si ineamus societatem ad aliquam rem emendam, deinde tu renuncies societati, si quidem renuncies ad hoc, ut solus tu eam emas, teneris quanti mea interest, sed si renuncias, quia emptio tibi displicet, non teneberis, quia hic nulla fraus adest, *d. l. actione. §. item si societatem. ff. pro soc.* Etiam in renunciatione intempestive facta datur exemplum, si inita societate emimus mancipia, & tu eo tempore renuncias societati, quo vendere mancipia non expedit, utique quia meam causam deteriore facis, teneris mihi ad interesse, ita tradit text. in *l. actione. §. Labeo. ff. pro soc.* Et jam datur exemplum, si inter socios conventum fuit, ne liceat intra certum tempus à societate recedere: nam si socius intra tempus conventum renunciet, lucri partem obventi post renunciationem non habebit, sed si eveniat damnum ejus partem fert. *d. l. actione. §. item qui societatem. ff. pro soc.* Et hujus textus dispositione attenta non videtur superfluum, si apponatur tempus, intra quod à societate recedere non liceat, ut habetur in *l. si convenietur, & in l. sed & socius. in fin. ff. pro soc.* Et dicendum videtur, quod hujusmodi pactum sit supervacaneum ad hoc, quia nunquam liceat à societate recedere cum damno socii, sed quod non sit supervacaneum ad hoc, ut renunci-ans durante tempore possit sentire damnum, & non lucrum, & ista interpretatio ad dicta jura suadet, quia in *d. l. actione. §. qui societatem.* non dicitur, quod socius, si recedat à societate, teneatur ad interesse, sed dicitur, quod non debeat sentire lucrum, & teneatur partem damni subire, & in *d. l. actione. §. item si societatem.* disponitur, facta renunciatione intempestive dicto pacto non appposito socium teneri ad interesse.

Quando autem contra socium intempestive renunciantem ad interesse agi possit, talis distinctio datur. Aut mihi & societati interest, quod non recedatur, & hoc casu agere poterò; aut nec mihi nec societati interest, & agere non poterò; aut mea interest non dirimi, sed societati interest dirimi, & agere non poterò, quia communis utilitas societatis praefertur privata; aut mea non interest, sed societati interest, ne abeat, & ego agere non poterò nomine meo, sed alii agent; aut mea interest, ne abeat, sed societati non interest, sive abeat vel non abeat, & hoc casu similiter agere non possum, ita magistraliter distinguit glo. in *d. l. actione.*

E c c

§. Pro-



- 17 §. Proculus. ff. pro soc. Similiter sicut societas ꝛ unius renunciatione non solvitur, si non omnes consentiunt, ut supra dixi, ita, si unus rennnciat absenti, quia absens ignorat, & quod consentiat, dici non potest, dicendum est, quod renunciatio valeat solum in præjudicium renunciantis, ut ipse damnum sentire debeat, & lucrum percipere non possit. *l. sed & socius. §. fin. ff. pro soc.* & ibi Bart. & Bald. Petr. de
- 18 Ubald. d. tract. part. 11. sub n. 2. Prædicta, quod à societate intempestive ꝛ recedere non liceat, plurib. modis declarantur. Et primo licitum esse recedere dicitur, si ita inter partes conventum fuit, quod cuique à societate recedere liceret, gloss. in d. l. actione, §. hac ita. in ver. de hoc. ff. pro soc. ubi dicit, quod licet pactum negativum de non recedendo sit supervacaneū aut iniquum. *l. si convenitur. in l. sed & socius. §. fin. ff. pro soc.* tamen affirmativum de recedendo non est supervacaneum, aut iniquum. Et quia conventio dat legem contractui. *l. pen. C. pro soc.* huiusmodi pactum, quemlibet socium posse recedere à societate, quod possit apponi in societate officii, late probat Castrac. in d. tract. de societ. offi. c. 96. Verum quia in dicto contractu societatis officii pactum apponitur, quod renunciatio, quod disdictam vocant, sit facienda per 15. dies ante finem societatis, post inceptum tempus 15. dierum fieri non potest, licet antea fieri possit, ut per Castrac. in d. tract. c. 57.
- 19 & hoc intelligitur de primo ꝛ semestre, in secundo vero semestre semper disdicta fieri potest, si fructus non sint soluti, ut ibidem Castrac. declarat, ideo aliqui, dum benigne agere videntur, non recipiendo fructus post primum semestre, cavendum est, ne id faciant in perniciem animarum suarum, ut facultatem habeant disdicendi & recedendi à societate, & interim currant fructus. Licet etiam disdicta fieri ꝛ non possit receptis fructibus, tamen persona mutari potest, super cuius vitæ periculo fuit societas contracta: pacto enim conveniunt socii, ut liceat mutare personam, sub cuius vitæ periculo est contracta societas, dummodo, mutatione facta & intimata, ille, qui mutavit, supervivat per dies decem, in disdicta requiruntur quindecim dies, & in ista mutatione sufficient decem, illa non potest fieri receptis fructibus, & ista fieri potest etiam fructibus receptis, ideo si disdicta fieri non potest à timente periculum amissionis, fit ista mutatio. Cum enim in hoc contractu agatur de maximo lucro pecuniarum, homines divitiarum avidi subtili ingenio multas cautelas invenerunt, ut multum lucrari possint, & sine periculo, de hac personæ mutatione tradit Bocaccius in d. tractat. de societ. offi. num. 39. & 40. Et aliquando interrogatus Genitor meus, respondit, hanc personæ mutationem ꝛ posse fieri non solum à procuratore specialiter ad hoc constituto, sed etiam à procuratore habente generale mandatum cum libera, per ea, quæ de disdicta facienda habentur in l. actione. §. renunciare. ff. pro soc. & per ea, quæ tradit Bart. in l. procurator cui libera. ff. de procurat. Abb. in c. intelleximus. colum fin. vers. sed circa idem. de judic. Alexand. consil.



consil. 44. colum. 1. lib. 2. & consil. 133. colum. 1. lib. 6. Dec. consil. 493. in princ. lib. 2. Grat. consil. 96. num. 16. lib. 1. & consil. 159. num. 6. lib. 2. Afflict. decis. 30. sub num. 3. & 4. Brunus Ariminensis consil. 16. num. 18. & consil. 70. nu. 38. Cravet. consil. 748. num. 5. lib. 5. Burlat. consil. 74. num. 78. & 79. lib. 1. Rimin. jun. consil. 203. num. 61. lib. 2. Sed valde timuit, an esset sustinenda ꝑ dicta personæ mutatio, quia 22 ille, sub cuius vitæ periculo erat contracta societas, infirmus in lecto jacebat. Et licet facta mutatione & intimata decesserit transactis quindecim diebus, tamen in fraudem facta videbatur, ne pecuniæ ejus morte secuta perderentur, ut tradit Bocaccius in d. tract. de societate officii. num. 182. & num. 184. & Ioan. Baptista de Bartolinis præceptor Genitoris mei eruditissimus in glossis ab ipso compositis, dum à gravioribus studiis vacabat super Bulla Pii Papæ 1V. de societ. offic. gloss. 21. & Castrac. d. tractat. cap. 8. nu. 3. & seq. & certe ego, si Iudex essem, non admitterem istas mutationes factas ab existente in infirmitate, quia, ut videre licet, nimis callide conantur homines lucrari, & effugere, ne pecuniæ perdantur, & tota vis hujus contractus ad evitandam mordacissimam naturam consistit in eo, quod pecunia sit supposita periculo amissionis, eveniente morte, & observatur, quod pro una vice tantum ista mutatio fieri potest, per text. in l. bimest. §. hoc sermone. ff. de verb. sign. De termino quindecim dierum dicendum est, quod dies esse debeat non ꝑ 23 artificialis 12. horarum, sed naturalis 24. horarum, incipiendo à media nocte, ut habetur in l. more Romano ff. de feriis & dilationibus. Et non currit iste terminus de momento ad momentum, sed dies, in quo fit disdicta, in termino non computatur. Castr. in d. tract. cap. 62. late Eugenius in cons. 48. Et est advertendum, quod disdicta ꝑ reproduci debet coram Notario intra terminum 15. dierum, & ante 24 mortem, alias pecunia perderetur, ut per Bocaccium d. tract. de societ. offi. num. 14. & num. 163. Castrac. d. tract. cap. 60. num. 7. Et nisi specialiter inter partes fuisset conventum, etiam ꝑ fidejussori fieri posse, utique semper principali esset 25 facienda. l. si. servus. ff. pro soc. ubi habetur, quod si societas sit cum servo contracta, ab eo, & non ab ejus domino, & ei, & non ejus domino renunciatio fieri debet, Castrac. d. tract. cap. 59. num. 8.

Quando etiam disdicta fit à procuratore ꝑ ut procurator. & à procuratore fieri 26 posse dixi supra, per text. in l. actione. §. renunciare. & §. item scriptum. ff. pro soc. & etiam Curator. l. sancimus. C. pro soc. Bocaccius d. tract. nu. 17. erit dicendum de mandato, quia dies revocat. facta non valeret, Castr. d. tract. cap. 60. num. 6. Facta etiam disdicta, per quindecim ꝑ dies durat societas, & currunt fru- 27 ctus, & morte eveniente illius, super cuius vitæ periculo esset contracta, pecunia perderetur, Surdus decis. 68. lib. 3. Castrac. d. tract. cap. 61. Honde. consil. 38. nu. 11. lib. 1. Et quod contra observantiam communem loquatur Bocacc. d. tractat. num. 15. & num. 163. in fin. dicendum videtur, dum vult, quod finito semestri societas



- 28 durer etiam per quindecim dies. Secundo, quod à societate intempestive ꝛ recedere non liceat, declaratur, si à socio promissa non observantur. *l. si convenerit. & ibi Glo. Bart. & Bald. ff. pro soc. Azo. in sum. C. pro soc. num. 12. Petr. de Ubal. d. tract. de duobus fratr. part. 11. sub num. 1. vers. Quarto dissolvitur. Capic. decis. 135. num. 3. & decis. 174. num. 16. Corn. consil. 310. num. 4. lib. 4. Menoch. consil. 121. num. 99. lib. 2. Castrac. d. tract. de societ. offic. cap. 47. num. 26. Et hoc esse speciale in societate, licet sit contractus nominatus, quod licitum sit ab ea recedere ante tempus, si promissa non adimpleantur, tradit Anchar. Region. *quest. 54. lib. 1. & quest. 68. lib. 2. & quest. 58. lib. 3. Rimin. jun. consil. 175. lib. 1. Et potest recedi, etiam si nol-**
- 29 *le recedere dictum ꝛ & juratum fuerit, dummodo à juramento absolutio obtenta fuerit. Anchar. d. quest. 68. sub num. 8.*
- 30 Quando autem socius dicatur in mora observandi ꝛ promissa, ita ut à societate alteri socio recedere liceat, declarat idem Anchar. *d. quest. 54. lib. 1. & d. quest. 68. lib. 2. & d. quest. 58. lib. 3. & Rota. Genuens. decis. 27. numero 13. Tercio, quod à*
- 31 *societate recedere liceat, declarat, si re ꝛ frui non liceat, cujus gratia contracta fuit societas. l. vel quod. ff. pro soc. Petr. de Ubal. d. tract. de duobus fratrib. part. 11. sub num. 1. vers. idem erit dicendum. Et tradit Bart. in l. 2. in fin. C. de agrico. & cen. lib. 10. quod coloni nostri temporis, si ex forma statuti non possunt intra quinquenniū culturam agrorum deferere, hoc statuto non obstante poterunt culturam deferere si terra sit effecta sterilis, sequitur Roman. in l. si vero. §. de viro. limit. 11. prima partis, ubi declarat, quod sit dicendum, si non omnes agri sunt steriles. ff. solut. matrim. Ancha. Region. d. quest. 68. num. 7. lib. 2. Hoc enim, quod dicitur de dispositione statuti, militat etiam si ita pactum fuisset, ut per eundem Bart. in l. cum satis. num. 6. d. tit. C. de agricol. & censit. lib. 10.*
- 32 Quarto declaratur, si socius ꝛ sit rixosus. *d. l. si convenerit, & ibi Dd. ff. pro soc. Bart. in d. l. cum satis. sub num. 6. C. de agricol. & cens. lib. 10. & datur etiam exemplum, si socius vult retinere concubinam per Bald. in d. l. si conveneris, & infert ad scholares socios, idem tradit Petr. de Ubal. d. part. 11. sub n. 1. vers. vel quia unus*
- 33 *ex fratribus. Hoc tamen verum non esse declaratur, quando tempore ꝛ extinctæ societatis socius sciebat consocium esse rixosum, Iacob. de Arena in l. plenum. §. equitii. ff. de usu & habit. Alex. in addit. ad Bart. in l. si convenerit. pro soc. Et qualiter culpa in socio probari debeat, ut ab eo recedere liceat, late tradit*
- 34 *Craver. consil. 151. num. 16. & fere per totum lib. 1. Quinto declaratur, si socius ꝛ diu & invitatus causa Reipublicæ sit absuturus. l. idemque erit dicendum. ff. pro soc. Petr. de Ubal. d. part. 11. sub n. 1. vers. idem erit dicendum. Sed hoc non est verum, si potest per alium societatem administrare, vel socio committere, sed hoc non alias, nisi valde sit idoneus socius, aut facilis absuturo sit etiam per alium societatis administratio, sunt verba text. in d. l. idemque erit dicendum. ff. pro soc. Et potest considerari,*



siderari, quod socius non solum administratione, sed etiam utilis sit societati ejus credito & auctoritate. Corn. *consil.* 121. *sub num.* 2. *lib.* 2. Sexto declaratur, si societas ad certum tempus & coita sit, & tempus sit finitum. *l. actione. §. quod si tempus. ff. pro soc.* & hoc est verum, etiamsi negocia sint coepta, & non completa. Petr. de Ubald. *d. tract. part.* 3. *sub n.* 39. *vers. sexto non obstat text.* & si negocia non sunt completa transacto tempore convento, non censetur prorogatum tempus, ut compleri negocia possint, ut late probat Rota Genuens. *decis.* 27. *sub num.* 8. & *seq.*

Et proprie hoc casu renunciationem & esse faciendam dici non potest, quia dies appositus pro fine societatis interpellat pro socio. *l. magnam. C. de contra. & commut. stipul.* Menoch. *consil.* 121. *n.* 63. *lib.* 2. Mascard. *concl.* 1065. *n.* 20. & dispositio facta pro certo tempore ultra illud non extenditur, Dec. *consil.* 61. *n.* 4. *lib.* 1. Tirac. *in tract. de retract.* *tit.* 2. *§.* 1. *Glo.* 2. *n.* 42. *cum plurib. seqq. ubi num.* 49. inquit procedere, non quidem virtute argumenti à contrario sensu, sed ex propria natura limitati temporis, ex sententia Bald. *in l. observare. §. proficisci. sub n.* 5. *vers. respondeo ad contrarium. ff. de offic. procons.* quem pro notabili commendat Alex. *consil.* 3. *n.* 6. *lib.* 7. & Rota Gen. *d. decis.* 27. *sub n.* 8.

Et licet Ias. *in consil.* 33. *in fin. lib.* 3. quem sequitur Cephal. *consil.* 475. *n.* 20. dicat finito certo & tempore societati praestituto, posse socios societati renunciare, 37 cum ipso iure societas non sit finita, tamen ejus opinioni non est adharendum, quia quod finita dicatur absque alia interpellatione, tenet Petr. de Ubald. *d. tract. part.* 3. *sub n.* 39. *vers. in contrarium.* facit Castè. *in l.* 1. *§. non autem. ff. de exercit. act. & in consil.* 73. *in causa, qua vertitur inter Gabrielem, col.* 1. & *consil.* 104. *Visis & ponderatis omnibus. col.* 2. *lib.* 1. Decius *in l. si socius. n.* 4. *ff. si cert. pet. & in l. qui cum alio. num.* 2. *ff. de reg. jur.* Paris. *consil.* 88. *num.* 10. *lib.* 1. Strac. *in tract. de mercat. tit. de contractibus, num.* 13. Babiſta Martianus *consil.* 2. *num.* 86. Menoch. *consil.* 121. *num.* 67. *lib.* 2. Decian. *consil.* 60. *num.* 30. & *seq. lib.* 2. Bursat. *consil.* 370. *num.* 7. *lib.* 4. Castac. *d. tract. de societ. offic. c.* 50.

## CAPUT XXXVI.

## Actione qualiter solvatur societas.

## SUMMARIA.

## I Actione solvitur societas.

Et hoc fit stipulatione aut iudicio.


Stipulatione fit, cum interponitur animo novandi.

E e e 3

2 Iudi-



- 2 Iudicio fit agendo contra alium mihi à socio delegatum.  
Et agendo contra socium actione pro socio.
- 3 Actione pro socio, si proponatur, ut ea conferantur, quæ observari debent societate durante, societas non solvitur, & num 4.
- 5 Actione pro socio generali si agitur contra socium, solvitur societas.
- 6 Quia socii adversarii esse non possunt.
- 7 Agendo quis eodem momento societas distrahitur.
- 8 Conductores vectigalium cogi possunt reconducere, si maximos proventus receperunt, & non reperiatur, qui velit conducere pro eodem pretio, sed pro minori.  
Est correctum, & non observatur.

- 1  Actione etiam, ut t̄ dixi, solvitur societas. *l. verum. §. fin. ff. pro soc. & hoc fit, cum aut stipulatione, aut iudicio mutata sit causa societatis. l. actione. in princ. ff. pro soc. Stipulatione fit, cum interponitur animo novandi, ut ibi dicit gloss. in ver. stipulatione, siue sit facta cum socio, siue cum extraneo, & Petr. de Ubald. in tract. de duob. fratrib. part. 11. sub num. 1. vers. octavo. Iudicio fit t̄ duobus modis. Primo, agendo contra alium mihi à socio delegatum, & lite cum eo contestata. l. delegare. ff. de novat. & delegat. Gloss. in d. l. actione. in princip. in ver. iudicio. Petrus de Ubald. d. part. 11. sub num. 1. vers. octavo. Secundo fit agendo contra socium actione pro socio, sed pro clara intelligentia talis distinctio abhiberi debet: aut sumus in societate vectigalium, & similitum publicorum functionum; aut sumus in alia societate. In societate vectigalium t̄ licet agatur contra consocium actione pro socio: tamen societas non extinguitur, quia socii in ea cogi possunt continuare, ne sisco præjudicetur, hoc probatur secundum unum intellectum in l. actione. §. nonnunquam. ff. pro soc. ubi habetur, nonnunquam necessariam esse, & manente societate agi pro socio, veluti cum societas vectigalium causa coita est, & facit text. in l. cotem. §. fin. ff. de publicanis & vectig. ubi conductor vectigalium cogitur reconducere, si maximos proventus recipit, & non reperiatur, qui velit conducere pro eodem pretio, sed pro minori, ita de hac societate post Bald. in l. tam diu. C. de soc. tradit Petrus de Ubald. d. part. 11. sub num. 1. vers. septimo.*
- 4 In societatibus cæteris aut agitur pro aliquo t̄ particulari, aut agitur actione pro socio generali. Primo casu, quando agitur pro aliquo particulari, puta, ut aliquid conferatur, vel quod aliqua lucra parstradatur, vel quod ratio pro aliquo tempore reddatur, ut in pluribus societatibus observatur, quæ durant per plures annos, & ab eis recedere non expedit, & quolibet anno redduntur rationes, & lucra dividuntur, utique hoc modo actione intentata societas non solvitur, Bald. in rubr. Cod. pro soc. n. 10. & in d. l. tam diu, & in d. l. verum. §. fin. ff. eod. Bart. in d. l. actione.



*l. actione. in princ. ff. eod. Petr. de Ubald. d. part. 11. sub n. 1. vers. septimo. Bero. late  
 consil. 191. lib. 1. Secundo casu, quando agitur ꝑ actione generali, ut detur pars, §  
 & ut veniant personales præstationes, juxta tex. in l. si actum. ff. pro soc. solvitur so-  
 cietas, quia statim cum ago, ut mihi aliquid detur, videor habere animum dissol-  
 vendi societatem. Bart. in d. l. actione. in princ. Bald. in d. rubr. C. pro socio, & in d. l.  
 tam diu, & in d. l. verum. §. fin. Petrus de Ubald. d. part. 11. sub num. 1. vers. septimo.  
 Etiam quod societas dissolvatur ꝑ rationem esse declarat Bald. in l. uni. m. 25. C. 6  
 ut act. ab hered. & contra hered. incip. quia socii adversarii esse non possunt, dum sunt  
 socii, & victoria agentis nihil patrocinaretur, cum in societatem reflecteret. Et  
 idem Bald. in d. l. tam diu. declarat, quod ubi societati ꝑ expedit renunciatio, so-  
 cio agente eodem momento societas distrahitur, & inter distinctionem & actio-  
 nem non datur medium temporis, sed solum juris intellectu percipitur, prius so-  
 cietatem dissolvi, deinde actionem nasci, & idem post eum tradit Petr. de Ubald.  
 d. part. 11. vers. septimo. in fin. Et hæc dicta in cæteris societatibus sunt observanda,  
 etiam in societate ꝑ vectigalium, quia ubi ab ea recedere non licet ex actione pro-  
 posita, pro particularibus præstationibus non dicitur dissoluta, & text. in d. l.  
 actione. §. nonnunquam. exempli gratia ponit de societate vectigalium, ut ibidem  
 Gloss. declarat. Et non obstat tex. in d. l. cotem. §. fin. de publ. quia est diversa  
 materia, an socii cogi possint ad reconducendum, & quia ille textus videtur cor-  
 rectus per l. 3. §. cum quinquennium. ff. de jure. fisci. ubi habetur inhumanum esse,  
 quod conductores reconducere cogantur, & quod hoc fisco expedire non videtur,  
 quia quis retraheretur à conducendo, ob timorem, ne reconducere cogeretur,  
 & certe ego nunquam vidi observatum, quod conductores reconducere compell-  
 lantur.*

## CAPUT XXXVII.

*Quis rationem reddere teneatur?*

## SUMMARI A.

- 1 *Rationem reddere tenetur socius, qui administravit.*
- 2 *Heredes etiam socii ipso defuncto rationem reddere tenentur.*
- 3 *Nisi quominus redderetur à defuncto, per eum stetit, cui erat reddenda.  
 Heredes censentur ignari, & male instructi de gestis à defuncto.*
- 4 *Ideo si quis promissit solvere, quod Titius debet, tenetur solummodo, si calculatio fuit  
 facta cum Titio: secus si cum ejus herede.  
 Ratio pro reddita habetur, si per eum stetit, cui erat reddenda.*

§ Ille,



- 5 Ille, qui distulit petere, quod sibi ratio redderetur à socio, si eo mortuo petat, quod sibi reddatur ab ejus herede, in dolo esse videtur.
- 6 Creditor, si pecuniam oblatam accipere recuset, & postea reperto debitore, cum non valentem solvere interpellet, dicitur dolo facere.
- 7 Rationis redditio non censetur remissa, etiam inter consanguineos, & ei non praescribitur minori spatio triginta annorum.
- 8 Rationem reddere tenetur socius, etiam de gestis ab ejus factore.
- 9 Ab ipso factore ratio reddenda erit, si ab omnibus sociis communiter deputatus fuit.
- 10 Praeoccupatio agendi inter socios locum non habet.
- 11 Socii omnes, si administraverunt in diversis locis, quilibet sua administrationis rationem reddere tenetur.  
Quilibet similiter sua administrationis rationem reddere tenetur, si administraverunt in diversis apothecis, & in diversis exercitiis.
- 12 Si pariformiter administraverunt in eadem apotheca, & in eodem exercitio, censentur se ad invicem liberaffe à redditione rationis, & dicitur inter eos inducta mutua compensatio.
- 13 Compensatio doli & culpa admittitur inter socios.
- 14 Si autem unus plus alio administravit, & plus de rebus societatis habuit, rationis redditio remissa, & compensatio facta non censetur.
- 15 Ratio, ubi à quolibet socio reddenda est, uno petente, quod reddatur, alter opponere potest, quod etiam à petente reddatur.
- 16 Exceptione non adimplementi pro parte agentis, opposita à Reo, potest Index repellere actorem.
- 17 Ratio à socio non est reddenda, quando sibi remissa fuit post administrationem.  
Rationis redditio remitti non potest ante administrationem, quia dolus futurus remissus diceretur.  
Rationis redditio an probetur remissa per literas continentes; Non voglio, ch' à nisciuno diate mai conto di quello, che havete hauuto. num. 19. 21. 22.
- 18 Collatio cessat in successione collateralium.
- 20 Literae probant contra scribentem.
- 23 Dos conferri debet, ubi collationi est locus.
- 24 Filia foemina succedunt patri cum masculis de Iure communi.
- 25 Nisi excludantur à statuto.
- 26 Foemina simpliciter exclusa à statuto perpetuo censetur exclusa.
- 27 Foemina exclusa cum dictionibus; donec & quousque, censetur exclusa ad tempus.
- 28 Foemina post mortem masculorum an reintegrentur ad successionem, prout ex nunc, sive prout ex tunc.



- 29 Collatio inter filias reintegratas fieri debet, ut etiam patri succedant, & n. 33.
- 30 Collatio ut locum habeat, tria requiruntur, quae procedunt in filiabus reintegratis.
- 31 Ius suitatis transit in monasterium.
- 32 Filia reintegrata dicitur reintegrata ad legitimam aetatem.
- 34 Filia monialis retinet iura suitatis.
- 35 Reddere rationem importat, quod quis computa tradat, & reliqua restituat.
- 36 Rationem reddere liberatus, nihilominus rationem reddere, & reliqua restituere tenetur, & solus liberatus intelligitur ab exactissima, anxiosa, & stricta rationum redditione.
- 37 Dolus verus futurus neque tacite, neque expresse remitti potest.
- 38 Dolus praesumptus non censetur remissus, remissa redditione rationis.
- 39 Dolus verus in committendo dicitur, quando reliqua non restituuntur.
- 40 Reliqua extare praesumuntur, nisi ea non extare doceat administrator. Liber administratoris probat contra eum, etiam si sit scriptus manu alterius de ejus commissione.
- 41 Remissione generali stante inter vivos, dolus praeteritus remissus censetur, secus in ultima voluntate.
- 42 Dolus verus praeteritus remissus non censetur.
- 43 Acceptilatio utcumque generalis non comprehendit dolum.
- 44 Dolus verus per verba generalia remissus non censetur.
- 45 Transactio facta per verba generalia, restringitur tantum ad specificata.
- 46 Liberatio de debitis facta à testatore intelligitur solum de debitis tempore testamenti.
- 47 Liberatio non extenditur ad ignorata.
- 48 Liberatio non comprehendit dolum, facta in actione generali.
- 49 Liberatio non comprehendit dolum praesumptum, quando aliquid adest, vel adesse praesumitur penes eum, cui remittitur.
- 50 Remittere est donare, & donationis semper praesumptio excluditur, ubi alia conjectura capi potest.
- 51 Donatio non praesumitur inducta, si à me petis, quod tibi donem talem rem, & ego respondeam, non tantum istud, sed quicquid tibi placet.
- 52 Verba generalia ad complacentiam prolata nihil disponunt.
- 53 Liberatus à redditione rationum, si conficit librum, in quo constet eum esse debitorem, sibi praedjudicat.
- 54 Liberationem non acceptare à redditione rationum dicitur ille, qui conficit librum rationum, etsi utatur eo, cum protestatione, quod non intendit venire contra liberationem.



- 55 Ratio redditæ præsumitur stante temporis diuturnitate, & amplius reddi non debet, secundum aliquos requiritur tempus triginta annorum, sed secundum alios sufficit decennium, & num. 56.
- 56 Actioni pro socio non præscribitur minori spacio triginta annorum.
- 57 Ratio redditæ præsumitur, si socij per decennium bona divisa possiderunt.
- 58 Ratio redditæ non præsumitur per decennium, si bona non sint divisa.
- 59 Rationes redduntur aliquando etiam societate durante, & num. 60.

- O** Rdo propositus in procemio tractatus expostulat, ut viso qualiter societas dissolvatur, modo videamus, quis ex socijs, & qualiter reddere rationem teneatur? Regula constituenda est, quod socius, qui administravit, rationem reddere teneatur, quilibet enim administrator rationem reddere debet, juxta dictum Evangelij: Redde rationem villicationis tue. Luc. cap. 16. & habetur in cap. qualiter & quando. de accusat. & istam conclusionem, quod dubium aliquod non habeat, tradit Ruin. consil. 29. n. 11. & 12. lib. 5. & post eum Rota Genuens. decis. 58. sub num. 2. & late, & ad satietatem hanc conclusionem comprobant Roland. consil. 49. lib. 1. & Menoch. in tractat. de arbitr. judic. casu 209. Cravet. consil. 433. num. 4. lib. 3. Et de socio, qui administravit, quod rationem reddere teneatur, tradit Petr. de Ubald. in tractat. de duobus fratr. part. 12. sub num. 1. Socin. consil. 24. num. 37. & consil. 46. num. 2. lib. 1. Iason. consil. 4. numero 1. & numero 3. lib. 1. Ruin. consil. 54. num. 8. & consil. 101. num. 13. lib. 1. Berro. consil. 129. num. 9. lib. 3. & consil. 113. num. 32. lib. 2. Paris. consil. 82. num. 22. & consil. 84. num. 28. & consil. 88. num. 6. lib. 1. Menoch. d. casu 209. num. 3. Rota Genuens. decis. 39. num. 3. & decis. 116. num. 2. & decis. 165. num. 6. & decis. 173. num. 17. & decis. 183. in fin.
- 2 Et non solum ipse socius, sed etiam ipso & defuncto, ejus heredes rationem reddere tenentur, l. 3. §. hac actio. ff. de negot. gest. l. tutela. & l. omnes. C. arbitr. tutel. Roman. consil. 413. quoad primam, in qua quaritur. in princip. Dec. consil. 110. num. 7. lib. 1. Rota Genuens. decis. 203. num. 2.
- 3 Quod tamen declaratur & non procedere, si per eum stetit, cui erat reddenda, quominus à defuncto redderetur, ita tradit Cephal. consil. 8. lib. 1. Maschard. in tractat. de probat. conclus. 1256. num. 13. Menoch. consil. 988. num. 7. lib. 10. Et hoc ea ratione, quia heredes censentur ignari, & male instructi eorum, quæ à defuncto gesta fuerunt. l. qui in alterius. ff. de regul. jur. & l. fin. ff. pro socio, quorum Iurium auctoritate Ias. in l. qui Roma. §. Augerius. colum. penult. versic. utramque rationem. ff. de verbor. obligat. post
- 4 cæteros concludit, multum & æquum esse, ratione naturali inspecta, si quis promiserit solvere, quod Titius debet, quod teneatur solummodo, si debiti calculatio & liquidatio facta fuerit cum Titio, non autem si facta fuerit cum suis



fuis heredibus, qui verisimiliter non sunt instructi de gestis per Titium; imo vero ignorant gesta per ipsum Titium, qui bene sciebat, quomodo res se habebat, & suarum defensionum poterat esse edoctus. Et hoc maxime equum, & secundum naturalem rationem, maxime procedere debet inter socios, intra quos iura fraternitatis servantur. *l. verum. in princip. ff. pro socio. considerat Cephal. dict. consil. 8. num. 4.* Et cum per eum steterit, cui erat reddenda ratio, quominus redderetur, pro reddita videtur, quod sit habenda. *l. iurē civili. ff. de condit. & demonstrat. l. in iure civili. ff. de regul. juris. Socin. in l. Iulianus. la 1. num. 7. ff. de condit. & demonstrat. Alexand. consil. 121. circa med. lib. 6.*

Et hoc eo magis suadetur, quia mora sua unicuique nociva esse debet, *l. si servus. §. sequitur. ff. de verbor. oblig.* Et ille, cui erat ratio reddenda, si.† distulit, ne ei redderetur, petendo modo, quod eo mortuo, à quo erat reddenda, reddatur, videtur quod dolo agat, & quod non debeat audiri, per ea, quæ tradit Castr. in *l. si Reus paratus. colum. 2. vers. in textu. ibi, qui presenti dominio. ff. de procurat. ubi dicit, præsumendum esse contra illum, qui interpellatus non solvit, & postea se paratum solvere offert, quando nemo adest, qui solutionem recipiat. Et è contrario, si creditor † pecuniam oblatam accipere recuset, & postea reperiat debitorem, & eum non valentem solvere interpellat, creditorem dolose facere dicit, *l. emptorem. in fin. ibi Gloss. notabilis ff. de action. empt. & in l. illud. vers. omnia integra ff. de peric. & comm. rei vend.* Differendo enim ille, cui reddenda est ratio, ne sibi reddatur, cum eam petendo ab heredibus videatur dolose petere, cum ipsi non sint bene informati, quod utique stante dolo audiri non debeat, dicendum videtur. Et hanc opinionem tenet idem Cephal. in *consil. 466. lib. 4. ubi sub num. 24. declarat, à se dicta consil. 8. lib. 1. procedere solummodo, quando ille, cui erat † reddenda ratio, quominus redderetur, distulit, & vult, quod si stetit 7 per plures annos, quod redditio rationis petita non fuerit inter sanguine conjunctos, non per hoc censetur remissum, quod non possit peti ab ejus heredibus, quia redditioni rationis non præscribitur minori spacio triginta annorum. *l. adversus. ubi Gloss. & Dd. ff. de neg. gest. l. tutores. Cod. arbitr. tut.* Et nemo jus suum remittere velle censetur, quod scit duraturum usque ad annos triginta. *l. cum annum. ff. de solut. l. sicut. §. non videtur. ff. quibus mod. pign. vel hypothec. solvit.***

Socius non solum si administravit † rationem reddere tenetur, sed etiam si Factorem ad administrandum deputavit, quia ipse administrasse dicitur, ut habetur in *l. filia intestato. & ibi per Gloss. ff. de solut. Franc. Luc. in tractat. de privileg. sin. part. ult. quest. 38. Addent. ad Alexand. in consil. 47. in ver. administrabat. lib. 1. Et si per communem Factorem societas † administrata fuit, ipse sociis 9*



- rationem reddere erit obligatus, & si unus ex sociis egit contra eum, & suam partem consecutus fuit, & alter non possit suam partem consequi, quia Factor non sit solvendo, propter æqualitatem, quæ inter socios servanda est, socius
- 10 partem & exactam communicare erit obligatus, ita tradit Petrus de Ubald. *d. part. 12. sub num. 1. vers. item si socii*, per text. in *l. verum. §. si juratus. & in l. actione. §. si communis pecunia. ff. pro soc.* ubi habetur inter socios conditionem occupantis non esse meliorem, si debitor non sit solvendo, & hoc esse speciale in societate, tradit Gloss. in *l. si Titius. in ver. consecuturum. ff. pro soc.* Si socii omnes administra-
- 11 verunt, quis & rationem reddere teneatur, distinguendum est: aut omnes administraverunt in diversis locis, aut in eodem loco. Si in diversis locis administraverunt, quilibet suæ administrationis rationem reddere tenetur, quia ad invicem præpositi censentur, ut dixi supra *cap. 30. num. 14.* Si in eodem loco; aut id fecerunt in diversis apothecis, seu diversis exercitiis, & est dicendum, quod ad invicem rationem reddere teneantur, quia censentur ad invicem præpositi, ut dixi in *d. cap. 30. num. 14.* aut id fecerunt in eadem apotheca, seu eodem exercitio, & hoc casu, si quilibet ex sociis pariformiter administravit, & fuerunt in pari culpa, & in pari negligentia, censentur se ad invicem liberasse à redditione rationis, & dicitur inter eos inducta mutua compensatio *l. si ambo. ff. de compensat.* Cujus verba
- 12 sunt: *Si ambo socii parem negligentiam & societati adhibuimus, dicendum est desinere nos invicem esse obligatos, ipso iure compensatione negligentia facta.* Simili modo probatur,
- 13 si alter ex re communi aliquid perceperit, alter & tantam negligentiam exhibuerit, quæ eadem quantitate æstimatur, compensationem factam videri, & ipso iure invicem liberationem. Si quis igitur compensare potens solverit, condicere poterit, quasi indebito soluto, & verba omnia legis apponere volui, quia maxime utilia sunt, ubi inter socios de compensatione doli & culpæ ageretur. Et quod talis compensatio admittatur inter socios, qui pariformiter administraverunt, & fuerunt in pari negligentia & in pari culpa, tenet Castrenf. *conf. 126.* non sequendo ordinem *lib. 2. Alexand. in consil. 47. num. 11. & ibi Add. lib. 1. Rimin. sen. conf. 300. num. 53. lib. 2. Rimin. jun. conf. 280. num. 15. lib. 3.* Si autem non pariformiter administra-
- 14 verint, sed & constet, quis plus administraverit & ad quem pecuniæ & res societatis devenerint in majori quantitate, talis compensatio inducta non censetur; & rationis redditio remissa non præsumitur, & quilibet suæ villicationis rationem reddere tenetur, Angel. in *consil. 285. colum. 6. vers. & si inter dictos.* Castrenf. *d. consil. 126. lib. 2. late Bero. in consil. 191. num. 34. lib. 1. & novissime Mascard. in tractat. de probat. conclus. 1256. num. 6. & seq.*
- 15 Et ubi à quolibet ex sociis & ratio reddi debet socio petenti, quod ab altero socio ratio reddatur, opponi potest, tu non reddidisti, & non adimplevisti pro parte tua. *l. Iulianus. §. offerri. ff. de act. empti. l. cum proponas. Cod. de pactis. c. pervenis.*
- §. 2.



§.2. *de jurejur.* Nam cum una sit ejusdem negotiationis administratio facta à duobus, conveniens est etiam, quod in simul ab administratoribus ratio reddatur, ut quid sit in negotiatione, ut fieri debet, cognoscatur. Et si ab eodem fonte t pendet, nempe ab eadem negotiatione & administratione, quod ratio reddatur, ista exceptio, tu non reddidisti pro parte tua, ab eodem fonte proveniens, certe est dicendum, quod opponi possit, cum, quando exceptio provenit ab eadem obligatione, possit Iudex non admittere agentem. *l. eum qui ita. ff. de verbor. oblig.* ita declarat Rimin. sen. d. cons. 300. num. 34. & seq. lib. 2. & eum sequitur Rimin. jun. ibi in addit. & in d. consil. 280. num. 15. lib. 3.

Rationes à socio reddendæ non erunt, quando earum t redditio sibi remissa fuit, sed duo casus sunt considerandi. Primus est ante administrationem, & ea durante. Secundus est post completam administrationem. In primo casu, quia doli futurus remissus censeretur, ideo quod talis remissio non valeat, dicendum est secundum ea, quæ dixi supra cap. 20. In secundo, quia agitur de remissione doli præteriti, dicendum est, remissionem valere. Gloss. & Dd. in l. si unus. §. illud. ff. de pactis. An vero probetur liberatio à redditione rationis per literas ejus, cui sunt reddendæ, si in eis contineatur, non voglio, ch' à nisciuno diate mai conto di quello, che havete hauuto, ponit Bero. *quest.* 21. & post eum Mascard. in tractat. de probationib. conclus. 626. & conclus. 1256. Et quia late de hac rescriptum fuit à Patre meo, ideo hic ejus consilium apponere oportuum judicavi.

Decessit Dominus Vivianus ab intestato, relictis Antonio filio masculo, & tribus filiabus fœminis, quarum una fuit dotata & maritata à fratre, & aliæ duæ similiter dotatæ à fratre ingressæ fuerunt monasterium monialium S. Nicolai. Antonius Romæ degens suorum bonorum administrationem reliquit dictæ ejus forori maritatæ, quæ vidua remanserat, & decessit ab intestato, & absque filiis. Ideo hodie agitur de divisione hereditatis fraternæ faciendæ inter dictas tres sorores. Moniales dicunt, divisionem æqualiter esse faciendam, & viduam teneri conferre suas dotes, & similiter ipsæ offerunt proprias dotes velle conferre, & dicunt viduam teneri de bonis fraternis administratis reddere rationem, & reliqua. Econtra vidua dicit, licet bona fraterna t sint inter eas dividenda pro æquali portione, tamen dotes non esse conferendas, quia in successione collateralium cessat collatio, quæ solummodo locum habet in successione ascendentium. Gloss. fin. in l. 1. & ibi Castren. Cod. de legit. hered. l. as. in l. si emancipati. sub num. 27. C. de collat. Bero. consil. 53. num. 20. lib. 1. Afflict. decis. 161. Boer. decis. 302. num. 3. & de communi testatur, etiam si agatur de bonis profeclis à fratre, de cujus hereditate agitur. Valqui. de success. progr. §. 19. num. 28. Et dicit non teneri ad reddendam t rationem & reliqua de bonis



- nis administratis, quia fuit ab ejus fratre liberata, ut constat in ejus literis, in quibus hujusmodi verba leguntur: *Circa il tenerne di ciò conto, io non me ne curo, perche tra voi, & me non intendo, ch'ancora sia partioniente, & di quello, che haverò io sempre insieme con me vilo goderete.* Et in aliis literis habentur hujusmodi verba: *Non mi fate più di questitorti, in dimandare quello, ch'è vostro, ma pigliate tutto quello che vi fa bisogno, senzache mai più mene scriviate, & però fate che lo siate senz'a rispetto alcuno, che si farete altrimenti farete cosa, che mi dispiacerà grandemente.* Et in aliis literis habentur ista verba: *In quanto poi alli denari, che mi auvisate, che havete speso in comprare bestie, havete fatto molto bene, & quando haveste fatto altrimenti, & che non vi foste valuta delle cose di vostro fratello, perche vostre sono, che mi havereste fatto grandissimo dispiacere.* Nam dicit, quod literæ præfatæ ꝛ probant contra fratrem scribentem; cap. 2. de fid. instrumen. ubi Abb. num. 8. & Dec. num. 15. & per Dd. communiter in l. admonendi. ff. de jurejur. ubi Ias. in repert. num. 135. & Rep. num. 133. late Mascard. in tractat. de probat. conclus. 626. in princip. & conclus. 1256. in princ.
- 20 Et quod ex dictis verbis probatur ꝛ liberatio à redditione rationis, ut tradit in puncto Bero. *quæst. 21. relatus à Mascard. in d. tractat. de probat. conclus. 380. num. 17. & d. conclus. 1256.* & movetur Berous, quia dicit, quod certi & clari juris est, quod ille, cujus negocia geruntur, vel gesta sunt, potest gerenti remittere redditionem rationum doli, & reliquorum, ut est textus in l. cum ita. in l. Lucius. in l. si quis rationes, & in l. Aurelius. §. Cajus, & ibi
- 22 Bartol. ff. de lib. legat. Et potest etiam fieri remissio ꝛ redditionis rationis pro administratione futura, sed quod ista non comprehendit dolum in administratione commissum, etiam si expressum fuisset, ut per Barto. in dict. §. Cajus. vers. sed quid si relinquitur, & in *quæst. 45. lib. 1.* Et dicit. quod differentia est, an remissio & liberatio rationis fiat in ultima voluntate, vel inter vivos, quia in ultima voluntate in dubio dolus præteritus non censetur remissus, sed inter vivos remissus præsumitur. allegat Glo. quam dicit singularem in l. actione. C. de transact. & Bald. in l. cum necessitas. C. de fideicommiss. & dicit, quod est de mente Bart. in d. §. Cajus. colum. 3. & ista distinctio est à Dd. communiter approbata, ut dicit Curt. in d. l. actione. in fin. Histamen non obstantibus mihi dicendum videtur, tam in primo, quam in secundo dubio ad favorem Monialium contra viduam esse judicandum. Inquam in primo dubio, quia, ut agentes pro vidua fatentur, quando agitur de successione ascendentium, habet locum collatio, ideo hic dotes conferri debent, quia ubi collatio locum habet, dotes conferuntur. Et hic collatio habet locum, quia agitur non de successione fratris, ut ex adverso præsupponitur, sed de successione patris, qui decessit, nullo condito testamento.
- 23 Quod dotes conferantur, ubi locum collatio ꝛ habet, est text. & ibi Dd. in l. filia do-



*filia dotem. C. de collat. Valsq. de success. progr. §. 19. n. 13. Surdus quest. 219. nu. 2. lib. 2. Decian. in consil. 2. num. 87. lib. 2. Cephal. consil. 734. num. 18. lib. 5. Et quod in presenti agatur de successione in hereditate patris manifestatur, quia de iure communi cum Antonio filio masculino & femina omnes pro æquali portione successerunt. l. maximam vitium. C. de liber. prater. §. 1. Inst. de hered. que ab intest. defer. §. 1. in authen. de hered. ab intest. ven. Gomef. lib. 1. var. resolut. cap. 1. num. 2. & sequen. Cras. in §. successio ab intestato. question. 2. in princip.*

Neque obstat dicere, quod feminae fuerunt exclusæ, & solus & masculus successit, quia habemus decretum, cuius dispositione attentæ feminae excluduntur, & masculi admittuntur, & validum est, & iuri communi derogare potuit, ut per Lap. alleg. 100. num. 1. & alleg. 101. num. 2. Rolan. conf. 55. n. 11. lib. 1. Paul. de Monte Pico. conf. 41. num. 1. Quia respondetur, quod ista statuta & decreta excludentia feminas, quæ sunt in universa Italia, sunt in duplici differentia. Nam quidam excludunt eas simpliciter, quidam vero sub conditione, donec, & quousque masculi superfuerint. Et si verum sit, quod femina primo modo simpliciter simul exclusa semper remaneat exclusa, ut per Gabriel. in tit. de stat. concl. 4. in princ. ubi infinitos citat, & de communi testatur, tamen verissimum est, quod secundo modo exclusa non dicitur perpetuo exclusa, sed solummodo ad tempus, donec, & quousque masculi superfuerint, ut per Gabriel. d. concl. 4. n. 9. Decretum vero, de quo agitur, non excludit & feminas simpliciter, sed, ut in eo legere licet, donec, & quousque masculi superfuerint. Nam quicquid dicat Chassan. in quest. 55. in 2. dub. stantibus dictis verbis, donec, & quousque, solummodo ad tempus, & viventibus masculis exclusæ dicuntur, & eis deficientibus, ad patris successionem reintegrantur, juxta juris communis dispositionem. Bartol. in l. fin. §. quando. ff. ad Trebell. Bald. in cap. 1. §. 1. in fin. Episcopus, vel Abbas, & in conf. 69. lib. 1. & in conf. 43. lib. 2. & in l. si quis posthumus. num. 3. ff. de lib. & posthum. & ibi Imol. Castren. Aret. Alexand. & Ias. Abb. in quest. 92. num. 4. lib. 2. Anchar. in conf. 220. in 1. dubio. Alex. in conf. 13. num. 21. lib. 3. Capra. in conf. 75. num. 7. Ant. in conf. 143. sub n. 1. ubi testatur de communi Geor. Nat. in tract. de stat. fem. excl. quest. 2. in fin. Tirraq. ad l. si unquam. C. de revoc. donat. in ver. suscepit. num. 194. Brun. in tract. de stat. fem. excl. art. 10. quest. 5. sub num. 67. vers. in contrarium. Socin. in conf. 92. sub num. 13. ubi testatur de communi, & quod ita in practica servatur Senis, & de magis communi testatur in conf. 64. n. 15. lib. 1. & post eum Gabriel. d. tit. de stat. concl. 4. sub nu. 9. Simon de Pratis conf. 22. num. 1. Natt. conf. 321. n. 12. lib. 2. Socin. jun. in conf. 1. in 1. dubio. lib. 1. Menoch. in conf. 105. n. 17. & n. 75. lib. 1. & in conf. 220. n. 52. lib. 3. Rim. jun. conf. 31. n. 19. lib. 1. & conf. 455. n. 12. lib. 4. Puteus decis. 144. lib. 2. Ceph. in conf. 404. n. 19. lib. 3. Gabr. in conf. 7. n. 10. & in conf. 86. n. 2. & in conf. 87. n. 1. lib. 2. Decian. in conf. 9. n. 19. lib. 3.

Neque



28 Neque similiter obstat, si dicatur, quod fœminæ & deficientibus masculis admittantur, non prout ex tunc, sed prout ex nunc, tanquam heredes anomalæ, contra regulas juris communis, & ideo in eis cesset collatio, & quod ita videatur tenere Bald. in *conf. 43. lib. 2.* tradit Brun. in *d. tract. stat. fœm. exclu. art. 10. q. 5. sub num. 86.* Respondetur, quod ista opinio est multum controversa, an fœminæ admittantur post mortem masculorum ad hereditatem patris, prout ex tunc, sive prout ex nunc, & in hac quæstione tres adsunt opiniones. Una est Bart. in *d. l. fin. §. quando. ff. ad Terullian.* quod fœminæ admittantur prout ex tunc, & quod interim eorum portiones stent in suspenso. Altera est opinio Bald. in *l. 2. C. de lib. præter.* quod masculus vivens sit heres in totum, & fœmina uti heres anomala mortuo masculo prout ex nunc admittatur. Tertia est opinio, quod fœmina non admittatur mortuo masculo uti heres ab intestato, sed ex dispositione statuti, quasi statutum eo casu auferat masculis, & de fœminis, ita tenere aliquos, ait collegisse ex Bald. in *d. l. si quis posthumus. §. 1. ff. de lib. & posthum.* Gabriel. *d. conf. 7. sub num. 11. lib. 2.* Et tam de prima, quam de secunda adsunt Dd: qui testantur de communi, & de magis communi opinione. Nam quod opinio Bart. sit communis, tradit Diplomat. in *addit. ad Bart. in q. 11. lib. 1.* & eam dicit magis communem post Ant. & Alex. Ias. in *d. l. si quis posthumus. §. 1. sub n. 5. & sub n. 9.* & quod eam tanquam magis communem sequata fuerit Rota Roman. tradit Gabriel. *d. conf. 7. nu. 16. lib. 2.* Et quod opinio Bald. sit communis, testatur Corn. in *d. l. 2. nu. 2. in fin. C. de lib. præter.* & eam etiam magis communem testatur Brun. in *tract. fin. exclus. art. 10. sub num. 83.* & Gabr. *d. conf. 7. n. 19. & nu. 20. lib. 2.* Et in hac Doctorum controversia, quid sit tenendum, maxime est hesitandum, & ideo pro certo poni non potest, quod collatio locum non habeat, quia fœmina admittatur prout ex nunc, & non prout ex tunc, cum sustineri possit, quod habeat locum collatio, quia fœmina secundum aliam opinionem admittatur prout ex tunc, & non prout ex nunc.

Sed dimissa hac controversia tenendum est, collationem inter dictas sorores 29 & fieri debere. Quia licet sint varii Doctores, qualiter & quomodo fœminæ exclusæ post masculos reintegrentur: tamen in hoc conveniunt, quod reintegrentur, & quod ad juris communis dispositionem revertatur, ita expresse tradit Bald. in *d. l. 2. sub nu. 8. C. de lib. præter.* in illis verbis: *Nam statutum excludit regulas juris communis excludendo filiam ad tempus vite fratris, sed postea includendo & reintegrando ipsam ad successionem, argum. l. statu liberum. §. Stichum. ff. de leg. 2. & subjungit, quod mortuo filio rediit filia ad causam intestati, & sic causa, quæ in medio tempore obstitit mulieri, deficit per mortem masculi, ita quod fœmina potest succedere sine obstaculo, & expresse idem tradit Bald. in *d. l. si quis posthu. §. 1. n. 4. ff. de lib. & post.* ubi dicit, quod mortuo masculo fœmina rediit ad jus commune. Igitur si fœmi-*



foeminae ad jus commune ⁊ revertuntur, collatio locum inter eas habere debet, 30  
 cum, ut supra dixi, collatio dotium inter sorores succedentes in hereditate pater-  
 na facienda sit, & hoc verum esse clarius deducitur considerando, quod tria sunt  
 necessaria ad hoc, ut locum collatio habeat, ut per Ias. in d. l. si emancipati. n. 30.  
 usque ad 36. C. de collat. Primo, quod succedentes veniant ex capite unde liberi.  
 Secundo, quod sint in primo gradu. Tertio, quod succedant ex tit. universali, &  
 ista tria insimul in praesenti successione concurrunt. Nam, ut dixi, mortuo mas-  
 culo, & sic remoto impedimento, istae filiae redeunt ad jus commune, & succe-  
 dunt pro aequali portione, & sic verificatur primum requisitum. Et succedunt  
 ita, ut tot partes hereditatis sint faciendae, quot sunt personae, computato mas-  
 culo, & ita verificatur secundum requisitum, cum masculus & foeminae insimul  
 succedentes sint in primo gradu, l. 1. & l. Iurisconsultus. ff. de grad. cognat. & succe-  
 dunt in universa hereditate, per textum in d. §. 1. in auth. de her. ab intest. ven. & sic  
 verificatur tertium requisitum. Et quamvis multum sit controversum inter Do-  
 ctiores, an jus suitatis, quod ⁊ habet filia, transmittatur ad ejus heredes, si de- 31  
 cedat ante masculum; hoc tamen difficultatem aliquam non facit in praesenti, quia  
 filiae omnes vivunt, & quia, si dictae Moniales non viverent, quicquid sit in aliis,  
 in eis favore monasterii transmissioni locus esset, ut per Bald. in consil. 55. lib. 5.  
 quem refert Brun. d. tract. art. 11. num. 100. & dicit, quod hoc dictum non ap-  
 probat, neque improbat. Et etiam nullam facit difficultatem dicta controversia.  
 Quia licet discordent circa transmissionem, tamen in hoc omnes conveniunt, quod  
 per tale statutum jus suitatis non enervetur: sed tamen suspendatur, ut per Brun.  
 d. art. 11. num. 94. ubi testatur de magis communi. Et licet etiam Dd. discordent,  
 an foemina ⁊ ita exclusa a statuto dicatur exclusa a legitima: tamen concordant, 32  
 quod, si sit exclusa post masculi mortem, dicatur reintegrata, & reducatur ad  
 terminos juris communis, perinde ac si statutum nunquam factum fuisset. Gabri-  
 el. in consil. 87. num. 1. & 2. libro secundo. Rimin. jun. consil. 455. num. 20. libro  
 quarto.

Et ita ex praedictis collationem esse faciendam omnino tenendum est, nec ve-  
 rum est, quod Bald. in d. consil. 43. lib. 2. teneat, prout Brunus opinatur, collatio-  
 nem non esse faciendam, quinimo in libro meo dicit expresse, quod si statutum  
 excludit filiam, non excludit eam simpliciter, sed ad tempus, donec superstitierit  
 masculus, & ideo ⁊ defuncto masculo reducitur ad statum, quem habet de jure 33  
 communi, ut collata dote succedat pro virili, ut patet vi temporalis dictionis,  
 donec, & ita indistincte a filia reintegrata collationem esse faciendam, tenet Brun.  
 d. art. 10. sub n. 86. & Gabriel. d. consil. 7. num. 23. lib. 2. Neque in praesenti diffi-  
 cultas aliqua insurgere potest ex eo, quia dictae filiae sunt moniales. Quia licet  
 filiae per ingressum religionis eximantur ⁊ a patria potestate: tamen in reliquis 34  
 retinent



- retinent omnia jura, & omnia privilegia fuitatis, ut per Gomez. lib. 1. vari. resol. c. 9. num. 10. Craſ. in tract. de succes. ex testam. & ab intest. in §. fuitas. 9. 4. num. 8. & testantur de communi opinione. In secundo dubio similiter dico, moniales justitiam fovere, non obstantibus traditis à Bero. d. quæst. 21. Nam aut dictæ literæ sunt intelligendæ quoad futuram administrationem, aut quoad præteritam. Si inquam
- 35 † sunt intelligendæ quoad futuram administrationem, quia reddere rationem importat, quod quis computa tradat, & reliqua restituat. l. cum servus. ff. de condit. & demonstr. l. non solum. §. is qui rationes. ff. de lib. leg. l. bona. §. fin. ff. de verb. signific. Afflict. decis. 157. Cravet. conf. 231. num. 2. lib. 2. Rota Genuen. decis. 191. num. 4. & decis. 209. num. 2. & ideo contra non tradentem computa, & non restituentem reliqua datur juramentum in litem, ad probandam eorum quantitatem, & valorem ad ejus manus perventorum, ut per Plot. ad l. si quando. num. 194. C. unde vi.
- 36 Dico, quod liberatus à reddendis † rationibus de futura administratione nihilominus tenetur rationes reddere, & reliqua restituere, & solus liberatus intelligitur ab exactissima, & anxia, & stricta rationum redditione. l. quidam decedens. & ibi Gl. & Dd. ff. de administ. Dd. & Bart. in l. auxilio. §. Cajus. num. 8. ff. de liber. leg. Angel. in conf. 185. Socin. in conf. 201. col. 2. lib. 1. Signor. de Homod. conf. 109. & conf. 110. Bertrand. conf. 148. lib. 3. & conf. 45. sub nu. 10. lib. 4. & conf. 96. ubi testatur de communi lib. 6. Barba. conf. 4. num. 8. & 9. lib. 4. Bero. conf. 37. num. 10. lib. 2. Rimin. sen. conf. 309. lib. 2. Cravet. conf. 193. num. 9. lib. 1. & conf. 568. num. 5. lib. 4. & conf. 764. num. 9. lib. 5. Covar. lib. 2. var. resolut. c. 14. num. 3. ubi testatur de communi, Menoch. de præsumpt. lib. 5. præsumpt. 164. n. 1. & de magis communi testatur Rota conf. 46. num. 21. Et dici non potest, quod reliqua restituere † non teneatur, quia ex dicta remissione redditionis rationum dolus remissus censeatur. Nam de dolo vero hoc non est dicendum, quia nec tacite, nec expresse dolus verus futurus remitti potest, l. si unus. §. illud. ff. de pact. Dec. in l. in actione. sub num. 10. C. de transact. Covar. d. c. 14. sub num. 3. vers. imo & hac opinio, & vers. quantum. Rimin. sen. d. conf. 309. lib. 2. Menoch. d. præsumpt. 164. num. 5. & n. 7. & n. 8. in fm. testatur de communi Bero. d. quæst. 21. n. 3. & n. 4.
- 38 Nec juvat dicere, quod dolus præsumptus † remitti potest, Paris. in conf. 49. num. 35. lib. 1. Paul. de Monte Pico in conf. 53. quia ista opinio à multis reprobat, ut per Igne. in l. contractus. num. 71. in fi. ff. de reg. jur. Bero. confil. 144. num. 13. lib. 1. Simon de Præt. conf. 150. num. 57. Et quia licet remitti possit, tamen in præsentem remissus non censeatur, quia Dd. omnes supra citati dicunt, quod per liberationem à redditionis ratione, solummodo intelligitur liberatus ab exactissima & stricta rationum redditione, & sic negant, quod fuerit liberatus etiam à dolo præsumpto. Et quod non censeatur remissus, facit, quia doli remissio est inverisimilis, Marchabr. conf. 51. num. 102. & nunquam ex liberatione dolus remissus



fus censetur, si aliud potest liberatio operari. Ang. in d. l. si unus. §. illud. sub nu. 1. vers. sequitur. & vers. & idem intelligitur. ff. de pact. & dolus in qualibet generali dispositione intelligitur exceptus. l. Pomponius scribit. §. sed superius. ff. de neg. gest. l. tres fratres. ubi Alber. ff. de pact. Paris. conf. 90. in fin. lib. 1. Rota conf. 46. num. 24. Gabriel. conf. 13. num. 19. lib. 1. Etiam quia hic agitur de restitutione & reliquo- 39  
rum, cessat dicta investigatio, an sit remissus dolus præsumptus, quia non restituere reliqua est dolus verus in committendo, & non est dolus præsumptus in omittendo. Covar. dict. capitulo decimo quarto. versicul. tertium. per text. in l. 1. C. de in lit. jur. & in auth. contra qui propriam. C. de non num. pec. & in l. qui restituere. & in l. ult. ff. de rei vendic. Et quod sit in dolo vero, & in dolo præsumpto, qui non offert restituere reliqua, tradit Cravet. conf. 446. num. 14. & n. 15. lib. 3. Et reliqua extare probatur & ex libro ab ipsa vidua productio, qui probat contra eam, 40  
licet sit scriptus manu alterius, cum sit scriptus de ejus commissione, & ab ea approbatus, Abb. in c. 2. sub num. 10. & ubi Butr. num. 5. vers. quartus casus. & Felin. sub num. 31. vers. fallit 5. de fide instr. Ias. in l. admonendi. num. 112. & 114. ff. de jurejur. Beretta conf. 117. num. 2. Marchabr. conf. 18. num. 133. Feder. Scot. conf. 3. num. 23. & 24. tom. 2. lib. 1. Cravet. conf. 805. num. 14. lib. 5. Et extare reliqua apud administratorem præsumentur, nisi de consumptione doceatur. Ruin. conf. 69. lib. 2. Cravet. conf. 568. num. 6. lib. 4. Alex. conf. 45. in princ. lib. 1. Rota Genuen. decis. 173. nu. 11. Si autem dictæ literæ sunt intelligendæ quoad & præteritam admini- 41  
strationem, prout loquitur Bero. in d. quest. 21. similiter quod vidua à restitutione reliquorum non dicatur liberata, dicendum est, quia nullibi in dictis literis scriptum reperio, quod ipsa liberetur à restitutione rerum, quæ jam devenerant ad ejus manus, sed potius literæ præfatæ concernunt tempus futurum, & de futura administratione, quid sit dicendum, jam supra explicavimus. Et dato, non tamen concessio, quod de præterita administratione in eis loqueretur, ac etiam admissa pro vera opponendo illa, quod ex generali remissione inter vivos dolus præteritus remissus censeatur, secus vero sit in ultima voluntate, ut per Gl. fin. & ibi Dd. communiter, ut per Curt. ibi in fin. C. de transact. & per Bald. in l. cum necessitas. C. de fideicom. in qua opinione se fundat Bero. d. quest. 21. nihilominus vidua succumbere debet. Primo quia, ut jam dixi, non agitur modo de dolo in omittendo, & sic de dolo præsumpto, sed agitur & de dolo in omittendo, quia 42  
reliqua restituere recusat, & ex liberatione concessa dolus verus præteritus remissus non censetur. Gl. in l. cum necessitatem. C. de fideicom. Castr. in conf. 86. dubitatio vertitur. in fin. lib. 1. & in conf. 63. ad primum quesitum. n. 1. lib. 2. Signorol. d. conf. 110. n. 13. Socin. conf. 72. n. 4. lib. 3. Paris. conf. 84. n. 32. lib. 1. Menoch. in d. tract. de præsumpt. lib. 5. præsumpt. 164. num. 10. ubi dicit, id expresse probari in d. l. Aurelio. in fin. ff. de lib. leg.



- 43 Et quod acceptilatio utcumque ꝛ generalis ad commissum dolum non pertinet, etiam si dolum remittens non ignoret, tradit. Cravet. in *conf.* 372. nu. 5. lib. 3. allegat Gl. in l. Pomponius. vers. sed superius, & ibi Bart. col. 4. vers. venio, &c. ff. de negot. gest. Socin. in *conf.* 105. col. 2. ante med. lib. 4. & subjungit doli remissionem specialem esse debere, per text. in l. actione. C. de transact. & ibi Ias. n. 8. late deducit, quod pro remissione doli non sufficiant verba generalia, cum lex requirat verba specialia, & verba specialia de doli remissione in dictis literis non habemus, & habemus regulam generalem, quod in qualibet dispositione semper intelligitur dolus exceptus. Curt. jun. in *conf.* 50. n. 6. & in generali mandato semper intelligitur exceptus dolus. l. creditor. §. Lucius. ff. mandati. Marchabr. *conf.* 51. n. 106. Et si dicatur, quod dolus remissus ꝛ censeatur, quia verba sunt multum generalia & replicata in diversis literis. Crot. in l. nemo potest. sub num. 55. ff. de leg. 1. Menoch. d. *presumpt.* 164. nu. 11. Respondetur, quod licet verba sint multum generalia, tamen dolus verus remissus non censeatur, sed tantum dicitur remissus dolus *presumptus*. Paris. in *consil.* 84. num. 32. lib. 1. ubi dicit, quod dolus verus *preteritus* communiter non tenetur, quod sit remissus. Secus autem est in dolo *presumpto*, & ideo declarat, quod si probari potest, commissum fuisse dolum in faciendo & administrando, liberatio non prodest, & tenebitur administrator restituere res in ejus manibus existentes, & ita solummodo dolum *presumptum*, & non dolum verum remissum censeari tenet Covar. d. c. 14. vers. secundum. in fin.
- 45 Vel verius respondetur, quod talem generalem ꝛ remissionem, prout Dd. tenentes dictam opinionem *presupponunt*, non habemus, sed tantum habemus verba remittentia rationum redditionem in futurum, & approbantia quædam gesta particularia à vidua in *preteritum*. Et licet quoad dicta particularia expressa liberatio à redditione rationum dicatur inducta: tamen quod ista sit generalis remissio, dici non potest l. age. & ibi Ias. n. 1. & Curt. sen. n. 6. C. de transact. Et quod transactio quantumvis facta per verba generalia restringatur tantum ad specificata, est text. in l. si de certa, & ibi Ias. & ceteri Dd. Cod. de transact. Imol. in *quest.* 147. num. 16. & Simon de Præc. *conf.* 71. n. 18. & in *conf.* 150. n. 50. Rim. sen. *conf.* 12. lib. 1. Item respondetur, quod licet liberatio ꝛ comprehenderet expressa, & nota tempore, quo literæ præfatæ scriptæ fuerunt: tamen gesta post literas comprehendere non potest, quia remitteretur dolus futurus, quod fieri non potest, ut dixi, & quia liberatio solum debet referri ad ea, quæ jam gesta erant tempore liberationis, ita videmus, quod liberatio relicta à testatore refertur solummodo ad debita, quæ erant tempore testamenti, Capra in *conf.* 68. n. 11. &
- 47 non potest comprehendere ꝛ ea, de quibus Antonius scribens nullam notitiam habebat. Liberationes enim etsi latissimæ sint, ita ut restringi nequeant salva ratione



tione veri sermonis, tamen non præjudicant quoad ea, quæ clam gesta, facta & occultata fuerunt, de quibus liberans ignorantiam habet. *l. tres fratres. & l. emptor. §. Lucius. & ibi Angel. & Castren. ff. de pactis. Angel. in conf. 144. circa fin. Bald. in conf. 347. lib. 4. Bero. in conf. 177. nu. 54. lib. 1. Iaf. in conf. 219. sub num. 2. & in fin. vers. non obstat. lib. 2. Menoch. consil. 731. lib. 8. & sic non potuit dicta liberatio comprehendere ea, de quibus Antonius Romæ degens nullam notitiam habebat. Uterius quicquid sit in actione & tutelæ particulari, ut concessa liberatione ab ea, 48 etiam comprehendatur dolus, tamen secus est, quando quis liberatur ab aliqua actione generali, puta rerum administratione, ut est in præsentī, quia nunquam censetur liberatus à dolo, & restitutione reliquorum, ut per Bartol. in d. l. Aurelio. §. Cajus. num. 7. Covar. d. cap. 14. vers. postremo. Marchabr. d. consil. 51. num. 104. Insuper respondetur in tali liberatione in præsentī nec etiam comprehendī & dolum præsumptum, ex traditis à Iaf. in d. consil. 219. sub num. 2. vers. tertio re- 49 spondetur. lib. 2. Nam dicit, quod quando ex dolo præsumpto aliquid adest, vel adesse præsumitur remittenti, tunc generalis remissio non extenditur ad talem dolum, & rationem esse dicit, quia quando nihil adest ipsi tutori, tunc dolus præsumptus habet causam transeuntem, & purgabilem per remissionem, & liberationem generalem subsequenter, sed quando tutor aliquid adest, tunc dolus habet causam permanentem, & censetur semper durare, & ideo etiam in ipsa liberatione inesse dicitur, ideo talis liberatio, quia continet dolum, quantumcunque generalis non opirulatur, & ita tenere citat Bald. in l. sub prætextu specierum. in fin. C. de transact. Nam ex libro exhibito ab ipsa vidua probatur multa penes eam adesse, & ab Antonio adfuisse, quæ secundum prædicta faciunt, ut viduæ liberatio non proficit. Secundo principaliter vidua non obstante dicta liberatione succumbere debet, quia remittere & est donare. *l. in adibus. ff. de donat. & donatio, 50* ubi alia conjectura sumi potest, nunquam præsumitur. *l. eleganter. §. qui reprobos. ff. de pignorat. action. l. si cum aurum. ff. de solut.* Hinc est, si pater aliquid filio daret, potius crederetur committere, quam donare, Bald. in l. executores. C. de execut. rei jud. Et potest intelligi, quod verba in dictis literis contenta scripta fuerint ab Antonio, ut ostenderet bonam voluntatem, ut fieri solet, erga ejus sororem, & quod posset pro ejus indigentis uti rebus ipsius, cum proposito tamen, quod postea eas restitueret, ut est natura commodati, & natura & mutui, & non est 51 credendum, quod dictis verbis animum & intentionem donandi habuerit, & hoc comprobatur ex notabili dicto Baldi in c. cum venissent. in fin. de institut. relato à Marf. singul. 57. quod si tu à me petis, quod donem tibi talem rem, & ego respondeo, non tantum istud, sed quicquid tibi placet, non dicitur inducta donatio, & Bald. etiam refert & sequitur Rom. in rub. de recept. arbitr. num. 13. & est ratio, quia ista verba & ita ad complacentiam generaliter prolata nihil disponunt, 52*



- ut in d. c. cum venissent. de instit. & ibi Imol. & Abb. & facit text. in l. obligationum substantia. ff. de act. & oblig. & comprobatur ex dicto Angel. in l. si cui. ff. de servit. tit. generali, ubi tenet, quod si alicui dico, de me & rebus meis facias ad libitum tuum, non inducitur aliqua dispositio juris translativa, & hoc dictum refert & sequitur Ias. in conf. 53. nu. 2. lib. 1. Sic videmus in literis, quæ ad probationem personæ alicujus verbis generalibus scribuntur, in aliquo non obligant. l. fin. & ibi glos. & communiter Dd. C. quod cum eo, Gomef. lib. 2. var. resolut. c. 13. sub nu. 6. Etiam dici potest, de donatione non esse tractandum in præsentem, quia habemus decretum, ex cujus dispositione omnes donationes quoquomodo factæ sine Principis serenissimi licentia nullius sunt momenti. Tercio principaliter contra viduam facit, ipsam confecisse librum & rationum suæ administrationis, & eum præsentasse in judicio. Nam licet fuisset sibi remissum reddere rationes, & remissus dolus, qui alias contra eam præsumeretur ex non redditione, tamen ex dicto ejus libro, cum probetur eam esse debitricem, & sic juramento non sit opus ad probandum perventa ad ejus manus, ad id restituendum, in quo debitor apparet, ex libro astringi debet, ut tradit Gabriel. in conf. 148. lib. 2. & dicit, si quis facit id, quod facere non tenetur, si inde colligatur mala intentio ipsius, quæ alias, si non fecisset, præsumeretur bona, ita nocet actus sic voluntarie factus, quemadmodum noceret, si necessario factus fuisset, ex Feli. in c. cum ordinem. col. 2. vers. sed adverte. de rescript.
- 54 Quarto & ultimo viduæ dicta asserta & liberatio non prodest, quia ex eo, quod librum confecit, & eum præsentavit in judicio, dicitur ei renunciassse, & eam non accepisse, & hoc est verum, etiam si usa fuisset protestatione. quod non intendebat venire contra dictam liberationem, ut per Rimin. sen. in conf. 309. num. 31. lib. 2. Et ita contra viduam in quolibet capite judicandum esse teneo. Potest etiam ex temporis diuturnitate præsumi, quod ratio reddita fuerit, & quod amplius & reddi non debeat, ut dixi n. 7. sed Dd. discordant in tempore. Nam quod sufficiat tempus viginti annorum, tradit Castren. conf. 126. lib. 2. Cephal. conf. 240. num. 8. lib. 2. quos refert Mascar. d. concl. 1256. num. 9. Et quod sufficiat decennium post alios, quos citat, tradit Bald. in tract. de præscript. in 3. parte principali. q. 10. num. 14. folio mihi 79. Verum, quod requiratur spacium
- 55 & triginta annorum, quia inter locios redditio rationis petitur actione pro socio finita societate. l. quidam. ff. de eden. tenet Bero. conf. 191. num. 40. cum actioni pro socio non præscribatur, nisi spatio 30. annorum. l. sicut in rem. C. de præscript. 30. anno. & cum bona fide, c. vigilanti, & c. si de princ. & dicit Berous hac ratione attempta non posse caput suum ingredi, quod minori spatio triginta annorum ista actio tollatur. Et hanc opinionem sequendo non esse veram, quod dicit Castr. in d. conf. 126. lib. 2. tradit Mascar. d. concl. 1256. num. 10. & seq. Quia maxime differre



ferre scio, an actioni pro socio ꝛ sic redditioni rationum, quæ hac actione peti-  
 tur, præscribatur minori tempore 30. annorum, an vero præsumptionibus probari  
 possit, rationes fuisse redditas; ideo ita distinguendum esse cenleo; aut constat,  
 socios divisisse res omnes societatis, aut non constat de aliqua divisione. Primo  
 casu, quia socii sterisissent in divisione per decennium, rationem etiam redditam  
 fuisse præsumerem; non ex temporis lapsu solummodo, sed ea divisione facta, &  
 ex eo, quia sic per decennium res societatis divisas retinuerunt, quia sic etiam  
 stando præsumitur, quod rationes redditæ fuerint, & ita loquitur Baldus in d.  
*tract. de præscript. num. 14. fol. mihi 79.* & ita etiam loquitur Menoch. in *tract. de præ-*  
*sumpt. lib. 3. præf. 60. num. 5.* considerat, de fratribus loquendo, quod à commu-  
 niter accidentibus, quando dividunt bona communia, hinc inde prius reddunt ra-  
 tionem de à se administratis, & gestis, juxta l. cum socius. ff. de condit. & demonstr.  
 & quod ideo præsumatur eos prius reddidisse rationes. Et non solum quod ra-  
 tio redditæ ꝛ præsumatur, si vere constet de divisione, sed etiam præsumptive, 58  
 tenent post alios, quos citant, Balbus & Menoch. in locis præfatis, dicentes,  
 quod quemadmodum, si socii retineant bona divisa per decennium, præsu-  
 mitur inter eos facta divisio, ita quod etiam præsumatur redditæ ratio, quæ  
 in ipsa divisione intervenire solet. Secundo casu, si non constaret de divi-  
 sione aliqua, si vere, si præsumptive, dicerem cessare præsumptionem  
 redditæ fuisse rationem, & successive quod reddatur peti posse usque ad  
 triginta annos, ut dicit Bero. d. conf. 191. lib. 1. & Mascari. d. concl. 1256. num.  
 10. & seq. & de divisione quando constare dicatur, dicam infra cap. 39. Et in  
 proposito licet dicamus rationes ꝛ debere reddi societate finita, & quod, etiam 59  
 si petatur, quod rationes reddantur, societas dissolvatur, ut dixi supra c. 36. ta-  
 men sciendum est, quod etiam societate durante petitur aliquando, quod vide-  
 antur rationes, & dicit Bart. in l. neminem. C. de suscept. præ. & archiep. quod illi, qui  
 mercatoribus dant pecuniam ad partem lucris & damni, solummodo in fine anni  
 petere poterunt, ut sibi rationes ostendantur, & eum sequitur Petr. de Ubald. in  
 d. tract. de duobus fratrib. part. 12. in fin. Sed quod ratio quandocunque revideri de-  
 beat, nisi aliter sit conventum, tenet Bart. in l. Mutius. ff. pro soc. & quod quando-  
 cunque revideri debeat, si petatur amicabiliter, & sine calumnia tradit Bald. in  
 rubr. Cod. pro soci. num. 10. & Petr. de Ubald. d. tract. part. 13. num. 2. Bero. confil.  
 191. num. 5. lib. 1. Ioseph. Lud. conclus. 53. col. fin. jur. redditio. Possunt istæ opi-  
 niones concordari, quod prima procedat, quando socius, qui petit ꝛ rationem 60  
 revideri, hoc facit ad hoc, ut lucris partem debitam consequatur. Nam non  
 debet hoc facere ante tempus transactum, in quo lucrum in illa negotiatione,  
 quæ exercetur, fieri potuerit, & ita loquitur Bart. de anno in mercatore. Se-  
 cunda vero procedit, quando petitur amicabiliter, quod rationes videantur  
 sine



fine calumnia, non ad hoc, ut lucrum extrahatur, sed ad hoc, ut videatur, qualiter se habeant negotia societatis, & an vere socius ab ipso conferenda contulerit, ut exemplificat Petr. de Ubald. d. part. 13. num. 2. in fin. Bero. consil. 191. num. 31. lib. 1. Qualiter à socio rationes sint reddendę, videbimus in c. seq. & huic finem faciamus, ne nimia longitudine capituli formam excedamus.

N. 22. In genere dicendum est, cui sive inter vivos sive ultima voluntate redditio rationis remissa simpliciter est; non illi reliquorum solutionem remissam censi, sive etiam quid dolo egit: quod tam in præterita quàm futura administratione locum habeat. l. 5. §. 7. ff. de administ. & peric. Tutel. 27. 7. l. 9. l. 20. §. 1. l. 12. l. 28. §. 4. ff. de liberat. legata. 34. 3. & l. 119. ff. de legat. 1. lib. 30. ubi in terminis. Si servus vetitus est à testatore rationes reddere, non hoc consequitur, ut ne quod apud eum sit reddat & lucrifaciat: sed ne scrupulosa inquisitio fiat; hoc est ut negligentia ratio non habeatur, sed tantum fraudium. Quomodo autem quis planè & absolute liberetur, docet Ulpianus d. l. 9. ff. de liberat. legata: Si quis rationes exigere vetetur, ut est sæpius rescriptum, non impeditur reliquas exigere quas quis reliquavit, & si quid dolo fecit, qui rationes gessit. Quod si quis & hæc velit remittere, ita debet legare: damnas esto hæres meus quidquid ab eo exegerit illa vel illa ratione id ei restituere, vel actionem ei remittere. Et Modestinus l. 19. ff. de liber. legat. Cum ita testemur: hæres meus damnas esto liberare illum, quod is negotia mea gessit, & si quid cum mihi dare facere oportet, ab eo non exigere. Damnatür hæres nec creditas ab eo quoque pecunias exigere. Atque etiam consultum sit, per transactionem ab ipsa actione pro socio vel communi dividundo acceptilatione liberari, ut exemplum habemus in l. 4. Cod. de transact. 2. 4. ubi actio administratæ tutelæ acceptilatione extinguitur, & nulla nisi de dolo superest intra biennium, nisi & ille specificè sit remissus. Sed an & ultima voluntate illa ipsa actio pro socio simpliciter absque ulla alia extensione remitti possit, ita ut socius planè liberetur etiam si eum dare facere oportere apparuerit? Speciale id volunt in Patre tutore, cui actio tutelæ simpliciter remissa sit, in extraneis non item. per l. 28. §. 3. ff. de liber. legat. lib. 34. Quod tamen intellige, dum pater ad reliqua non teneatur ratione doli committendi, nam talis dolus non potest remitti. l. 5. de pactis dotatib. 23. 4. Alciatus præsumptione 6. & l. 5. §. 7. ff. de administ. tut. expressè ait Julianus: nemo enim jus publicum remittere potest huiusmodi cautionibus, aut mutare formam antiquitus constitutam. De hac intricata materia videndus Munnoz d' Escobar de ratiocinijs lib. 1. cap. 5. & Couvar. vari. resolut. lib. 2. cap. 14.

N. 56. Redditioni rationis aut actioni pro socio præscribitur etiam cum mala fide, ut & omnibus actionibus personalibus. Quod de jure civili absque omni dubio procedit Cod. lib. 7. tit. 40. lege 1. §. 1. & l. ult. §. ult. Cod. Unde vi 8. 4. Et hæc est opinio Bartoli. in l. sequitur §. si viam n. 2. ff. de Usucapi: ut tradit Munnoz de ratiocinijs l. 1. cap. 5. n. 26. qui & hic videri potest. At jus canonicum secus statuit. Cap. 2. de reg. jur. 36. & cap. fin. extra de Præscript. An autem jus Civile hac in parte, an verò Canonicum in consuetudinaria nostra 33. annorum præscriptione locum habeat, indecisum reliquit Grotius introd. lib. 2. cap. 7. Wat het Hollands recht in desen &c. & ibi per totum ut & Groenewegen ibidem. Attamen hanc quæstionem ex professo tractat Goris in Advers. tract. 3. par. 1. n. 61. ubi jus Civile Canonico præferendum multis rationibus & auctoritatibus adstruit, & ita in patria sua observari. Et sic in præscriptione 33. annorum & 4. mensium, quæ est tertia seculi pars, de bonâ malâve fide non tam anxie inquirendum censet: & ita observari in Saxonia & Burgundia; quorum moribus, nostri sanè in multis



ais quàm fimillimi sunt. Deinde bono publico usucapio introducta est: ne scilicet quarundam rerum diu & ferè semper incerta dominia essent: cùm sufficiat ad inquirendas res suas, statuti temporis spatium. l. 11. ff. de usurpatio: 41. 3. cum ut aliquis litium esset finis l. ult. ff. Pro suo & ib. Goshesfrid. lib. 41. tit. 10. Neque hoc tam procedit favore præscribentis, quàm odio negligentis tam immenso temporis spatio res suas perquirere. Vide Grot. introduct. lib. 2. cap. 7. in verbis: *Andere volckeren hebben hier in.* Et cùm in magno Mariæ Burgundicæ privilegio de bona malæ fide altum sit silentium, & ad dominium transferendum tertiam seculi partem præscribat indifferenter, putem hic mores Gæltiæ, cum quibus hoc præscriptionis tempus commune habemus, omnino esse sequendos; omisâ post tanti temporis spatium anxîa illa atque intricata de bona malæ fide disputatione. Et sic redditioni rationis aut actioni pro socio tertii seculi parte præscribatur indifferenter & congruenter legi 1. §. 1. Cod. de Annali except. 7. 40. Vide Ritterhuyzen de different. juris Civilis & Canonici lib. 4. cap. 13. in fine.

## CAPUT XXXVIII.

*Qualiter à socio rationes sint reddendæ?*

## SUMMARI A.

- 1 Rationes eo in loco sunt reddendæ, in quo administratio facta fuit.
- 2 Socius in loco domicilii conveniri potest, quod rationes reddat, sed ibidem libri erunt portandi expensis & periculo petentis.
- 3 Dilationes congruæ sunt dandæ à Iudice pro ratione reddenda.
- 4 Socius si habet litem cum ejus factore super exhibitione librorum, interim judicium cum eo cœptum, quod rationes reddat, non suspenditur, sed dantur congruæ dilationes.
- 5 Rationes reddi possunt in loco administrationis post motum judicium in loco domicilii, sed ante litem contestatam.
- 6 In ratione reddenda quatuor sunt necessaria.  
Codices edi.  
Calculum fieri.  
Reliqua restituere.  
Culpam & moram purgare.
- 7 Rationem perfecte reddere difficile est.
- 8 Rationes an perfecte redditæ fuerint, statuit arbitrio Iudicis.
- 9 In reddendis rationibus dure nimis agendum non est.
- 10 Et aliquando creditur assertioni socii cum juramento, etiam in non modicis.
- 11 Liber in ratione reddenda erit exhibendus, & non sufficiunt chartæ & folia, & non excusatur socius, si dicat librum non confecisse, quia non fuit requisitus.

H h h

12 Ratio-



- 12 Rationes in folle non sunt exhibenda, & qualiter intelligatur.
- 13 Rationes sine libro reddi non possunt.
- 14 Liber socii probat pro scribente & contra scribentem, & n. 15.
- 16 Socii persona censetur approbata, si non mutet mores.
- 17 Libro inscriptoris fides adhibetur pro ipso, & contra ipsum, & inter ipsos socios.
- 18 Non procedit, si ab uno ex sociis solummodo fuit deputatus.
- 19 Liber inter socios eo magis probat, si omnes in eo scripserunt.
- 20 Libro administratoris ad hoc, ut fides adhibeatur, novem sunt necessaria, sed non omnia sunt necessaria in libro sociorum.
- 21 Iuramentum ad hoc, ut liber sociorum probet, non est necessarium.  
Iuramentum, ubi fides alicujus est approbata, non requiritur.  
Iuramentum testi per partem remitti potest.
- 22 Liber ad hoc, ut probet, debet esse formatus secundum consuetudinem & secundum statuta.
- 23 Liber debet continere diem, mensem & annum.
- 24 Ne rationes sint obscura, confusa & intricata.
- 25 Dies regulariter non apponitur in scriptura privata.  
Fallit in libro rationum.
- 26 Liber si non contineat diem, probat contra scribentem.
- 27 Quantum faciat confessio absente parte.
- 28 Liber debet esse scriptus manu socii, & de mandato aliorum sociorum.
- 29 Et de mandato constare dicitur, si ei commissa fuit administratio.
- 30 Socio administratori an censetur demandatum, quod publica instrumenta conficiat.
- 31 Instrumenta quod hodie sint conficienda de consuetudine in negotiis arduis.
- 32 Liber debet continere verisimilia.
- 33 Verisimilia quae sint iudicis arbitrio terminatur.
- 34 Liber debet continere data & accepta.
- 35 Omnia etiam a socio continere debet.
- 36 Liber non debet continere licturas, cancellationes & lucrationes.
- 37 Iuramentum datur contra socium non bene conficientem librum.
- 38 Liber debet continere solum negotia societatis.
- 39 Socius non excusatur, si dicat confecisse librum eo modo, quo scivit.
- 40 Liber cum effectu proferri debet, & non sufficit protestatio.
- 41 Liber etiam socio actori edi debet.
- 42 Librum non habere, si dicat socius, ei non creditur.  
Librum edere tenetur socius actione pro socio, ideo ejus amissionem iuramento probare non potest.
- 43 Calculus faciendus facta librorum presentatione.



- 44 *Calculatores à sociis seu à Iudice eligi solent.*  
 45 *Calculatores dant Iudici relaciones, & Iudex sententiat.*  
 46 *Calculatio aliquando habet vim transactionis.*  
 47 *Calculatio ut valeat, debet constare de electione calculatorum.*  
 48 *Calculatores à Iudice eligi debent, presente parte, vel citata.*  
 49 *Calculatoribus defertur iuramentum veritatis.*  
     *Fallit, si sint electi à partibus.*  
 50 *Calculatores duo à Iudice eligi debent, & unus non sufficit.*  
 51 *Calculatores à Iudice seu à partibus eligi debent, & unus ex eis alium eligere non potest.*  
 52 *Calculatores in calculatione debent esse conformes.*  
 53 *Calculatores possunt referre calculationem parte non citata.*  
     *Sed calculationis partes intervenire debent.*  
 54 *Calculatio dicitur certa, licet adsit clausula, salvo jure verioris calculi.*  
 55 *Fallit, si criminaliter agatur.*  
 56 *Reliqua sunt restituenda facto calculo.*  
 57 *Reliquatores qui dicantur.*  
 58 *Reliqua sunt restituenda, etiam scriptura & instrumenta.*  
 59 *Liber rationum etiam relaxari debet.*  
 60 *Reliquorum restitutio non debet fieri in folle, sed cum effectu, & etiam sunt cedenda actiones.*  
 61 *Reliquorum restitutio statim expunctis rationibus fieri debet ad evitandam moram.*  
 62 *Ratione semel reddita amplius, quod reddatur, peti non potest.*  
 63 *Fallit allegato errore.*  
 64 *Etiam si pluries calculatio facta fuisset, & n. 65.*  
 66 *Error etiam in secunda instantia allegari potest.*  
 67 *Potest etiam allegari ab eo, qui prius negasset calculum fuisse factum.*  
 68 *Potest allegari etiam facta restitutione reliquorum.*  
 69 *Et si ad petendam revisionem deficit actio pro socio, datur conditio indebiti.*  
 70 *Error allegari non potest transacto tempore convento.*  
 71 *Non potest allegari, si scriptura diu stetisset penes allegantem.*  
 72 *Et si scriptura vendita fuissent.*  
 73 *Error ab allegante probari debet.*  
 74 *Error qualiter probetur.*  
 75 *Error in modico non attenditur.*  
 76 *Error non potest allegari stante sententia, transactione & pacto.*  
 77 *Sententia quando sub pretextu erroris possit retractari.*  
 78 *Transactio quando rescindatur sub pretextu erroris.*

H h h 2

79 Error,



- 79 Error, an allegari possit, stante pacto & quietatione.  
 80 Ratio, si imperfecte reddita fuit, iterum reddi debet.  
 81 Error, stante juramento, an allegari possit.  
 82 Ratio dolose reddita iterum reddi debet.  
 83 Confessio rationem fuisse redditam non nocet.  
*Confessio non nocet in his, quæ non dependent à potestate consentientis.*  
 84 Confessio rationem fuisse redditam, eo magis non nocet, si sit facta super impossibili, & super inverisimili.  
 85 Liberatio generalis, stante dolo, non est attendenda, etiamsi fuit dictum, reliqua non extare.  
 86 Etiam si adsit clausula, Iponte & ex certa scientia, & juramentum, & decretum Iudicis.

- P**rimo sciendum est, rationes eo in loco esse reddendas, in quo administratio facta fuit. l. i. & per totum tit. C. ubi de ratio. & ibi Glos. Bald. & Salic. l. prator. §. is etiam. ff. de eden. & l. heres absens. §. 1. ff. de Iudic. Et est ratio, quia in loco administrationis facilius & plenius tam per testes, quam per instrumenta veritas inveniri potest, ut dicit
- 2 Socin. conf. 31. in fin. lib. 1. Potest etiam socius & conveniri ad reddendum rationes in loco domicilii, sed libri & scripturæ necessariae pro ratione reddenda erunt ibi adducendæ expensis & periculo petentis, Castr. in l. prator. §. sed hoc. ff. de edendo. Socin. conf. 149. num. 14. lib. 1. Secundo à Iudice pro ratione reddenda erunt dandæ ejus arbitrio congruæ dilationes, considerata & negotiorum gravitate & implicitate, ut per Socin. conf. 192. num. 7. lib. 2. & post eum per Bero. conf. 191. nu. 46. lib. 1. Et si litem socius habeat & cum ejus factore super exhibitione librorum, interim non retardatur judicium cum ipso socio, sed dantur ei congruæ dilationes, ut possit factorem cogere ad exhibendum libros. Socin. d. consil. 192. num. 7. lib. 2.
- 5 Et si rationes redditæ fuerunt in & loco administrationis post motum judicium in loco domicilii, sed ante litem contestatam, recte & non dolose redditæ dicuntur. Rota Genuen. decis. 98. sub num. 3.
- 6 Tertio, quatuor in ratione reddenda & sunt consideranda. Primo codices edi. Secundo calculum fieri. Tertio reliqua restituere. Quarto culpam & moram purgare restitutione & solutione ejus, quod debetur, l. cum servus. ff. de condit. & demonstr. Corn. conf. 319. lib. 3. Socin. conf. 149. num. 3. lib. 1. & conf. 159. num. 11. & conf. 190. num. 4. lib. 2. Ias. conf. 4. col. 2. lib. 3. Bero. conf. 191. num. 47. lib. 1. & conf. 113. num. 34. lib. 2. Paris. conf. 82. lib. 1. Strach. in tract. de mercat. part. 2. num. 66. Menoch. in tract. de arbitr. jud. casu 209. Rimin. jun. conf. 338. nu. 31. lib. 3. Et quia
- 7 omnia & observare difficile est, ideo quod rationem perfecte reddere difficile sit, tradit



tradit Socin. *consil.* 119. *sub num.* 24. *lib.* 2. post Anchar. *consil.* 331. *colum.* 1. Et hac difficultate considerata, quo pacto rationes sint reddende, & an sufficienter redditæ dici debeant, Iudicis arbitrio terminandum relinquit Bald. in *l. voluntatis. num.* 2. *Cod. de fideiuss.* Corn. *consil.* 196. & *consil.* 319. *lib.* 3. Paris. *consil.* 82. *sub num.* 21. & *consil.* 89. *num.* 16. *l.* 1. Alciat. *consil.* 437. in fin. Menoch. *d. casu* 209. *nu.* 10. & seq. & *nu.* 13. Et in reddendis rationibus dure nimis agendum non est, & scrupulosa rationum redditio esse non debet, *l. si servus. ff. de leg.* 1. Sunt admittendi sumptus bona fide facti. *l.* 1. §. sed nonnullos. *ff. de tut. & ratio. dista.* Menoch. *d. casu* 209. *num.* 34. Et aliquando creditur assertioni socii, etiam in non modicis, Socin. *consil.* 46. *sub num.* 2. *lib.* 1. & *consil.* 92. *num.* 6. *lib.* 2. Plot. *ad l. si quando. num.* 496. in fin. C. un. vi. Strach. in *tract. de mercat. part.* 2. *num.* 57. in fin. Mascard. in *tract. de probat. conclus.* 1256. *num.* 20. Cumque supradicta quatuor in ratione reddenda sint considerata, liber à socio erit ostendendus, nec satis erit, si rationes velit ostendere in chartis & foliis. Petrus de Ubald. in *tract. de duobus fratribus. part.* 12. *sub num.* 1. *vers. & breviter.* Strach. in *d. tract. de mercat. part.* 2. *num.* 59. etiam si, ut mercatores dicunt, contineant bilanciam, Rota Genuen. *decis.* 176. *num.* 4. & *num.* 17. Et à libri confectione non potest excusari socius, asserendo, quod ad illum conficiendum non fuerit requisitus, Cravet. *consil.* 433. *num.* 24. & 25. *lib.* 3. Et non sunt in folle rationes exhibendæ, ut habetur in *d. l. cum servus. ff. de condit. & demonstr.* quæ vult, ut non reddantur rationes inexplorata, inexplicata, atque confusæ. Et hoc dictum desumptum esse ab illis, qui pecunias in folle ostentant, nempe in marsupio, qui, qualis, quantave sit, sciri nolunt, tradit Alciat. *lib.* 4. *de verborum significationib.* *num.* 4. & post eum Menoch. *d. casu* 209. *num.* 15. Et hoc proverbium ponit Manut. in *libro Proverbiorum. fol. mihi* 1709. & Riminald. jun. *consil.* 338. *numero trigesimo primo. libro tertio.*

Et quia principaliter in libro rationum ipsarum rationum redditio fundata est, ita ut sine eo ratio reddi non possit, ut dicit Menoch. *consil.* 988. *num.* 5. *lib.* 10. Cravet. *consil.* 433. *sub num.* 13. *lib.* 3. videndum est, an libro sociorum plena fides tam pro scribente, quam contra scribentem danda sit.

Quod ei plena sit danda fides, citatur Bald. in *rub. C. de fide instr. num.* 35. sed quod hoc sit Iudicis arbitrium, citantur Purpur. in *l. admonendi. num.* 207. *ff. de iurejur.* Socin. *consil.* 240. *num.* 6. *lib.* 2. qui ita loqui Baldum intelligunt, ut dicit Menoch. in *tract. de arbitr. jud. casu* 92. *n.* 2. Quia probationes omnes sunt Iudici arbitrarie. *l.* 3. §. ideoque dixit. *ff. de testib.* late tradit ipse Menoch. in *d. tract. casu* 90. ideo dici potest in Iudicis arbitrio positum esse, an liber iste plene probet, & ut regulariter dici solet duos testes sufficere ad probationem. *l. ubi numerus. ff. de testibus,* & an probent relinqui Iudicis arbitrio, ita regula constitui potest, librum societatis inter socios tam pro scribente, quam contra scribentem plene proba-



re, ita hanc regulam constituit Menoch. *d. casu 92. num. 2.* Malcard. *in tract. de probat. conclus. 973. num. 83.* Et hanc opinionem tenet Corn. *consil. 319. num. 12. & sequent. libro tertio.* Alexand. *consil. 186. numero primo. libro secundo.* Socin. *consil. 162. numero decimo quinto. & consil. 291. numero decimo quarto. libro secundo.* Dec. *consilio 68. in 1. dubio. libro primo.* Ripa *in l. admonend. numero 129. ff. de iurejurand.*

- 16 Et ea ratione præsens opinio probari videtur, quia adeo persona socii approbata dicitur, ut amplius reprobari non possit, ut considerat Menoch. *d. casu 92. numero quarto.* & ante eum Cravet. *in tract. de antiq. tempor. part. 1. sub numero ducentesimo vigesimo sexto. & sub numero 229.* ubi tamen dicitur, & bene, quod potuit opponi contra personam socii, quando improbitatis indicia supervenissent post contractam societatem. Et faciunt ea, quæ dicuntur de Iudice semel approbato, ut suspectus nihilominus dici possit, si nova causa suspicionis superveniat, Gloss. & Abb. *in cap. insinuante. de offic. jud. deleg.* Procedit regula ista etiam
- 17 in restitutore à sociis deputato, & sic approbatur. Nam ejus libro non est solum adhibetur fides pro & contra ipsum scribentem, sed etiam inter ipsos socios, Castrenf. *cons. 314. col. 2. lib. 2.* Socin. *consil. 291. colum. 8. vers. prater ea etiam. lib. 2.* Cravet. *d. tract. de antiq. temp. part. 1. n. 205. in fin. & nu. 226.* Menoch. *d. casu 92. in fin.* Sed non procedit, si ab uno est sociis solummodo institutor deputatus fuisset, ut per Malcard. *d. concl. 973. num. 84.* Procedit etiam regula, & multo
- 18 magis, si liber ab omnibus sociis scriptus fuisset, ut quia modo unus est modo alter in eo scripserit parcelas, secundum facti contingentiam, Cravet. *d. tract. part. 1. n. 229.* Menoch. *d. casu 92. nu. 4.* ubi dicit neminem ab hac opinione dissentire.
- 20 Sed quæro, quæ requirantur ad hoc, ut est libro socii plena sit adhibenda fides, non solum contra se, sed etiam ad ejus favorem? Cravet. *in d. tract. part. 1.* ponit novem requisita ad hoc, ut libro administrationis, qui non sit à publico deputatus, fides adhibeatur, ut per eum videre licet, sed agendo de libro sociorum sub *num. 229.* dicit, an in libro præfato dicta requisita sint necessaria, Doctores non aperire, sed putare requiri juramentum, & quædam alia requisita, Doctores non putare hanc esse differentiam inter librum sociorum & aliorum administratorum, quod in libro sociorum non fiat distinctio, an summa sit parva vel magna, dummodo sit verisimilis, & quod non quæratur, an versetur difficultas probationis, vel non, & an persona socii sit integræ fidei, nisi improbitatis indicia post contractam societatem supervenissent.
- 21 Quod requiratur juramentum, non credo verum, quia, ut dixi, ideo probat liber à socio seu est institore scriptus, quia eorum persona approbata censetur, & ubi fides alicujus est approbata, non requiritur juramentum, Bartol. *in l. Lucius. in fin. ff. de fidei-*



*ff. de fidejuss. Nat. consil. 489. num. 8. lib. 3.* Et ad hoc facit, quia videmus, quod testis per partem iuramentum remitti potest, *Seraf. in tract. de privilegiis iuramenti, privileg. 30. num. 22.* Et an liber sociorum plane probet, ego infra scripta consideranda esse censeo.

Primo, an sit factus & formatus, ut t̄ de consuetudine, seu ex statuti dispositio- 22  
ne fieri debet, ut si contineat inscriptionem solitam apponi, de qua loquitur Strach. *in tract. de mercat. part. 2. num. 53.* ubi eam necessariam esse, seu saltem utilem ad multa ostendit, & si singulæ chartæ sint numeratæ, ac etiam signo publico signatæ, ut aliquando observatum vidi, ita consuetudinem maxime esse attendendam in hac librorum confectioe, tradit Bald. *consil. 152. ad evidentiam. lib. 3.* Petr. de Ubald. *d. tract. de duob. frat. part. 12. sub n. 1. Ias. in consil. 4. col. 2. vers. iustitia. lib. 3.* Cravet. *d. tract. part. 1. sub num. 229. Strach. d. tract. part. 2. n. 59.*

Secundo ait considerandum, quod contineat t̄ diem, mensem & annum, Petr. 23  
de Ubald. *d. tract. part. 12. sub num. 1.* ubi etiam dicit ex eo, quia apponebantur calendæ, quod aliquando liber rationum fuit appellatus calendarum, ut habetur in *l. ejus qui in provincia. ff. si cert. pet.* Quod etiam soleat in principio apponi t̄ nomen Imperatoris & pontificis, dicit Strach. *in d. tract. de mercat. part. 2. num. 61.* post Bald. *in rub. Cod. de fide instr. num. 30.* Et ratio, quare dies apponi debeat, est, ne t̄ rationes sint obscuræ, confusæ & intricatæ, Bartol. in *l. comperimus. Cod. 24*  
*de Navicul. & in consil. 150. in fin. lib. 1.* Corne. *consil. 196. colum. fin. lib. 3.* Socin. *consil. 46. colum. 2. ver. secunda pars. & consil. 73. colum. 2. lib. 2. & consil. 159. & consil. 190. colum. 1. & consil. 2. 3. colum. 3. lib. 2.* Ias. *consil. 4. col. 2. lib. 3.* Cravet. *d. tract. de antiq. tempo. part. 1. num. 129.* Strach. *d. tract. de mercat. part. 2. num. 61.* Et licet regulariter in scriptura t̄ privata dies non requiratur, *l. cum taberna. §. idem quæ. 25*  
*ff. de pignor. tradit Cravet. declarando tamen, nisi dies sit de substantia. in dict. tract. part. 1. sub nu. 101.* hoc tamen fallit in libro rationum, ut per Alexan. *consil. 70. colum. 3. lib. 1. & consil. 77. colum. 2. lib. 6.* Roland. *consil. 92. num. 14. lib. 3.* Et si non continent diem t̄ probaret contra scribentem, non tamen ad ejus favorem, Alex. 26  
*consil. 182. colum. fin. lib. 2.* Marfil. *singul. 429. Ias. in l. admonendi. sub num. 96. ff. de jurejur. Strach. in d. tract. part. 2. sub num. 61.* Menoch. *d. tract. de arbitr. jud. casu 92. sub numer. 6.* Sed quod probaret contra t̄ scribentem solummodo quantum fa- 27  
ceret confessio facta absente parte tradit, sed male, Purpurat. *in d. l. admonendi. num. 199. & Cravet. d. tract. part. 1. sub num. 219. in fine.*

Tertio ait considerandum, quod liber sit scriptus manu socii, & non manu alterius, & quod sit scriptus de mandato t̄ aliorum sociorum, Bald. *consil. 278. 28*  
*Punctus questionum, lib. 3.* Alex. *consil. 186. nu. 2. lib. 2.* Menoch. *d. tract. de arbitr. jud. casu. 92. sub num. 7.* Decian. *consil. 60. num. 10. lib. 2.* & de mandato, quod liber conficiatur, dicitur constare, si socii t̄ sit permessa administratio, quia permessa ei 29  
admini-



- administratione, censetur ei mandatum, quod librum conficiat, cum de administratione tenetur reddere rationem, & ratio sine libri confectio reddi non possit, ut per Craver. d. tract. part. 1. num. 226. in fin. & num. 227. Menoch. in tract. de presumpt. lib. 3. presumpt. 62. ubi ponit quatuor casus, in quibus liber præsumitur scriptus de voluntate sociorum. Corn. consil. 319. num. 12. lib. 3. ubi notabiliter dicit,
- 30 & est menti tenendum, socio administratori ꝑ licet censeatur demandatum, quod conficiat librum rationum, non tamen censi ei demandatum, quod publica
- 31 conficiat instrumenta. Sed quia hodie mercatorum fides ꝑ est valde debilitata, & est in observantia, quod publica instrumenta conficiantur, maxime in negotiis arduis, seu quod conficiantur apochæ manu contrahentium subscriptæ, & trino teste munitæ, mandatum censi debet administratori, quod etiam instrumenta publica seu dictas apochas conficiat. Et ita instrumenta esse conficienda, si ita solitum sit, tradit Decian. cons. 60. num. 9. in fi. lib. 2. & faciunt ea, quæ supra de consuetudine dicta fuerunt, num. 22. & ea quæ tradit Craver. d. tract. part. 1. num. 207. & persona, cum qua contrahitur, præcipue erit consideranda, quia esse posset, quod si solummodo de contractu cum ea gesto conficeretur parcella in libro, difficilis & impossibilis esset exactio, quia libri non eam ubique faciunt probationem, quam faciunt instrumenta publica.
- 32 Quarto considerandum erit, quod verisimilia ꝑ contineat. Si enim inverisimilia contineret, non probaret, Bald. in rub. C. de fide instr. n. 35. Cast. cons. 114. in causa, quæ vertitur coram domino Vicario. in 5. dubio. lib. 2. las. in cons. 4. lib. 3. Strach. d. tract. part. 2. n. 62. Craver. d. tract. part. 1. nu. 213. & sub nu. 219. Menoch. d. casu.
- 33 92. n. 5. Masc. concl. 973. nu. 85. Et quæ sint verisimilia, & ꝑ quæ inverisimilia, cum certa regula dari non possit, Iudicis arbitrio erunt terminanda, considerata causa, qualitate personarum & lociorum, & considerata quantitate bonorum. Tiraq. ad l. si unquam. in prefat. num. 51. C. de revoc. donat. Ripa in l. admonendi. n. 129. ff. de iurejur. late Craver. d. tract. part. 1. sub nu. 206. & seq. & sub n. 213. Menoch. d. casu 91. n. 21. & d. casu 92. n. 5.
- 34 Quinto considerandum erit, quod contineat data ꝑ & accepta, cum insertione causæ, & ponit formam scribendi Bart. in l. comperimus. C. de navicula. lib. 11. & dicit, quod scribi debent ea, quæ recipiuntur, & nominatim à quo recipiuntur, & ex qua causa, & similiter cui dantur, nominatim apponendo diem, quia alias, si non ita scriberentur, non posset cognosci, si quid fraudis & machinationis fuisset admissum, & non diceretur reddita ratio. Et probantur ista etiam ex traditis per Bald. in l. rationes. n. 11. C. de probat. Corn. cons. 196. col. fin. lib. 3. las. in l. admonendi. num. 111. in repet. ff. de iurejur. Craver. d. tract. part. 1. num. 219. & num. 220. Strach. d. tract. part. 2. num. 57. & sub n. 60. Rolan. cons. 92. lib. 3. Cephal.



phal. *conf.* 578. *num.* 47. *lib.* 5. Rimin. *jun. conf.* 338. *num.* 44. *lib.* 3. Et non solum data & accepta, sed etiam omissa à socio, in ejus libro sunt scribenda, ut per Menoch. *d. tract. de arbitr. jud. casu* 309. *num.* 32.

Sexto & ultimo considerandum erit, quod in libro & non adsint licturæ, cancellationes, lacerationes & remissiones, & alia hujusmodi, ex quibus falsitas argui possit, quia falsitatis suspicione stante liber contra scribentem probaret, sed non ad ejus favorem, facit *l. 1. ff. de his, quæ in testam. del. l. si unus. C. de testib. l. fin. C. de edicto divi. Adrian. tol. l. 1. §. qui rationibus. ff. de falsis. c. inter dilectos. de fide instrum. Bald. conf. 382. in quest. Milon. lib. 5. & conf. 348. factæ fuerunt. lib. 1. Castr. conf. 314. omisso primo. lib. 2. Strach. *d. tract. part. 2. n.* 63. faciunt tradita per Cravet. *conf.* 28. *lib.* 1. & per Gabr. *conf.* 169. *lib.* 1. & per Menoch. *d. tract. de arbitr. jud. casu* 187. *n.* 36. Et caveat socius ne librum rationum eo modo, quo fieri debet, conficere prætermittat, quia contra eum & daretur juramentum in litem, Petr. de Ubald. *d. tract. de duobus fratr. part. 12. sub n.* 1. Corn. *conf.* 196. *col. fi. lib. 3. Bero. conf.* 191. *sub n.* 44. *lib.* 1. Paris. *conf.* 25. *n.* 46. & *conf.* 75. *lib.* 1. & *conf.* 109. *lib.* 3. Socin. *conf.* 46. & *conf.* 73. *lib.* 1. & *conf.* 213. *lib.* 3. Rol. *conf.* 49. *n.* 12. *lib.* 1. Thob. *conf.* 63. *n.* 3. Simon de Præt. *conf.* 25. *n.* 16. Nat. *conf.* 361. *n.* 9. *lib.* 2. Ioseph. Lud. in suis *com. conclus. concl.* 53. *vers. socius. nu.* 33. Cephal. *conf.* 363. *n.* 7. *lib.* 3. & *conf.* 678. *n.* 24. *lib.* 5. Bursat. *conf.* 105. *nu.* 5. *lib.* 1. Caveat etiam, ne in eodem libro & cum negotiis societatis propria negotia scribat, quia talis culpa in eo deprehenderetur, quod posset in litem contra eum jurari. Innoc. Butr. & Imol. in *c. cum officiis. de testam. Bald. in auth. licentia. C. de episc. & cler. & post eos Socin. conf.* 159. *col. 2. vers. secundo probatur. lib.* 2. Cravet. *d. tract. par. 1. n.* 224. Rolan. *conf.* 49. *n.* 31. *lib.* 1. Neque dicat socius, eo modo librum fecisse, prout facere scivit, quia non erit excusatus & à congrua libri confectione, & à congrua redditione rationum, & sibi imputet, si se immiscuit in negotiis peragendis, de quibus ignarus erat. Cephal. *conf.* 678. *num.* 51. & *n.* 52. *lib.* 5. & citat Corn. *conf.* 196. *sub num.* 4. *lib.* 3. ubi, ut supra dixi, probat administratori necesse esse reddere rationem, & ei successive necesse esse conficere librum, quia rationes sine libro reddi non possunt. Et liber rationum & cum effectu proferri debet, & non satisfacit ejus debito socius, si protestetur se esse paratum librum proferre, & reddere rationem, quia factio opus est, & verba non sufficiunt. Petr. de Ubald. *d. tract. de duob. fratr. part. 12. sub n.* 1. per ea, quæ tradit Bart. in *l. prator. §. si quis paratus. ff. de nou. oper. nunciat.**

Cogiq; potest socius ab altero & socio ad edendum librum, Socin. *conf.* 190. *col. 4. lib. 2. Paris. conf.* 89. *num.* 17. & *n.* 25. *lib.* 1. etiam socio actori, quod socius administrator librum edere teneatur, ut videri possit, quid fuerit positum & quid fuerit actum in societate, tradit Menoch. *conf.* 375. *n.* 17. *lib.* 4. qui pro hac opinione citat eruditiss. Alciat. in *l. 1. nu.* 22. *C. de edendo. & Bero. conf.* 191. *n.* 35. *lib.* 1.



- Et mercatorem teneri edere librum rationum magis frequenter Doctorum opinionione firmari, tradit Strach. in tract. de mercat. par. 2. n. 70. & dixi supra c. 31. n. 33.
- 42 Et si librum rationum socius non habere t diceret, ei non crederetur, Anchar. conf. 317. in causa, qua vertitur, colum. 3. Socin. consil. 190. colum. 4. vers. sed factor conatur. lib. 2. & tenetur edere jure actionis, nempe actione pro socio. Bero. conf. 128. num. 9. lib. 3. & ideo, si vellet ejus amissionem suo juramento prestare ei non crederetur, Seraf. late in tract. de privileg. jura. privilegio 37. Facta libri editione in ea
- 43 forma, quae fieri debet secundum supradicta, calculus t postmodum de datis & acceptis erit faciendus, ut quae restitutioni subiecta remanebunt cognoscatur, Angel. consil. 277. tutor alimentavit, Socin. jun. consil. 74. n. 1. lib. 3. Menoch. in d. tract. de arbitr. jud. casu. 209. num. 20. Mascard. conclus. 253. num. 7. Et si
- 44 socii essent in simul concordēs in calculatione t inter ipsos facienda, essent valde laudandi, & uti ulteriori labore opus non esset, quia tamen quasi semper discordantes aliorum consilio & opera uti necesse habent, ideo calculatores eligunt, seu a Iudice eliguntur, l. si cui libertas, & ibi Bart. ff. de condit. & demonstr. Corn. consil. 196. colum. fin. lib. 3. Strach. de tract. de Mercat. part. 2. sub num. 66. Et dicit Castren. in d. l. si cui libertas, quod licet calculatores t habeant rationem, & ex simplici datione videndi computa & calculandi censeatur eis data potestas sententiandi & condemnandi alterum alteri, & hoc sit notandum, & memoria dignum, & quod si haec omnia faciant vigore dictae legis sustineri possint, tamen observari, calculatores relationes in scriptis Iudici dare, & Iudicem postmodum pronunciare, & subjungit cautius esse servare communem stylum, & ita Castren. verbis relatis dicit etiam Strach. in d. tract. de Mercat. part. 2. num. 67. & etiam Menoch. in dict. casu 209. num. 36. approbat stylum esse observandum, & ita etiam fieri debere dicunt Neviz. in consil. 92. in fin. & in consil. 64. num. 17. & num. 18. & Bursat. in consil. 102. in fin. lib. 1. & ita in hoc florentis. statu observari, pluries mihi dictum fuit a patre meo, qui in eo per annos quindecim, & ultra, diversa exercuit officia, ex gratia serenissi. Domini nostri Francisci Mariae XI. Urbani Ducis VI. justissimi, prudentissimi & religiosissimi, cujus vota Deus omnipotens semper secundare, & ei felicissimam prolem ex sereniss. Duce
- 46 concedere dignetur. Solet etiam aliquando ipsa calculatio t habere vim transactionis, ut si lite pendente a calculatoribus electis facta fuerit, Alex. consil. 21. in fin. lib. 7. & calculatores aliquando dicuntur arbitri, quia eis tribuitur absolvendi & condemnandi facultas. Aliquando dicuntur arbitratores & discussores tantum, quia eis jurisdictio huiusmodi non tribuitur, ut declarat Gabriel, consil. 43. num. 1. lib. 7. ubi etiam examinat, quando calculatoribus tutorem eligere liceat. Et
- 47 ad hoc, ut calculatorum electio t & calculatio valeat, plura requiruntur. Et primo requiritur, quod de eorum electione legitime facta constet,
- Bar.



Barto. in l. 2. C. de jure fisci. lib. 10. Ruin. consil. 71. num. 3. lib. 4. Corne. consil. 43. facit quia. lib. 1. Paris. consil. 89. numero 4. & 5. libro primo. novissime Mascard. in tract. de probat. conclus. 253. num. 6.

Secundo requiritur, quod calculatorum & electio facta à Iudice facta sit parte 48  
præsente, vel legitime citata, Gabriel. in suis com. conclus. tit. de citat. concl. 1. nu. 187. Bruu. Ariminen. consil. 122. n. 21. Bursat. consil. 102. nu. 19. & consil. 105. sub n. 20. lib. 1.

Tertio requiritur, quod à Iudice & eis iuramentum veritatis & non credulitatis 49  
deferatur, quia calculatores rectas regulas habent, & errare non possunt, nisi sint negligentes, & credulitatis iuramentum defertur peritis, qui rectas non habent regulas, & solum de eorum iudicio deponere tenentur, Bald. in l. hac edictali. num. 6. Cod. de secund. nupt. Bartol. in l. 1. ff. de ventre in spi. & in l. Theopomp. ff. de dote preleg. Abb. & Dec. in c. proposuisti. in 4. quest. ubi de communi testatur, de probat. Mand. ad Roma. consil. 20. num. 5. Hiero. de Monte in tract. de finibus reg. cap. 32. num. 4. Bursat. consil. 105. sub nu. 9. lib. 1. Et verum esse, si sint electi à Iudice, secus vero si sint electi à partibus, tradit Nat. consil. 40. lib. 1.

Quarto requiritur, quod & duo calculatores à Iudice eligantur, & non sufficit 50  
unus. §. quid autem. in auth. de non alienat. ubi Angel. de communi opinione testatur, Bursat. consil. 102. n. 21. lib. 1. post Rim. in repet. l. juris ignorantia. n. 41. & 53. C. qui admitt.

Quinto requiritur, quod ambo calculatores & sint à partibus seu à Iudice 51  
electi, & non sufficit, quod unus sit legitime electus, & iste sibi alterum in socium assumat, & si hoc faciat ratione assumpti, calculatio in totum redditur nulla, licet sint in calculatione conformes, Bursat. d. consil. 105. numer. 21. lib. 1. ex doctrina Alb. & postmodum Felin. in c. cum nuper, de offic. deleg. num. 7. & 8. & trad. per Vant. in tract. de nullis. ex def. ordinan. num. 184. Et quod propria auctoritate calculatores tutorem eligere non possint, tradit Gabr. d. consil. 43. col. 1. lib. 1.

Sexto & ultimo requiritur, quod in calculatione & sint conformes, & in casu 52  
discordiæ eligitur tertius. l. item si unus. §. principaliter. & §. fin. ff. de arbitr. & l. diem proferre. §. si plures. ff. eod. cap. 1. de arbitr. in 6. Bald. consil. 287. lib. 2. & consil. 97. lib. 5. Riminald. sen. consil. 317. lib. 2. Paris. consil. 96. num. 27. lib. 1. Bero. consil. 89. lib. 1. Socin. consil. 54. lib. 1. Bursat. d. consil. 105. num. 10. & seq. lib. 1. Et licet dixerim partium & consensu, vel præmissa citatione calculatores esse eligendos, ta- 53  
men poterunt eorum calculationem referre etiam partibus non citatis, secundum communem opinionem, de qua testatur Alciat. consil. 31. num. 7. Bursat. consil. 102. sub num. 18. & consil. 105. num. 20. lib. 1.

Bene calculationi partes præsentes adhibentur, ut ea proponere possint,



- que in eorum sententiam possent trahere calculatores, ut per *Surd. consil. 452. num. 35. lib. 3.* Et si calculatores arbitrorum potestatem haberent etiam sine citatione eam sententiam proferre non possent, *Gabriel. d. consil. 43. col. 1. lib. 1.* Quid si
- 54 in calculatione esset apposita  $\dagger$  clausula, *salvo jure verioris calculi*, utrum calculatio certa facta dici posset? Et videtur dicendum, quod esset potius quædam computorum revisio, quam calculatio, quia propter reservationem videtur continere incertitudinem, per ea quæ considerat *Rota Rom. decis. 672. num. 4. part. 3. lib. 3. in novissimis.* & quia reservationes solent fieri de jure dubio & incerto, ut dicit *Cephal. consil. 370. num. 62. lib. 3.* Et quod stante dicta clausula calculatores solummodo ostendantur habuisse auctoritatem uti arbitratore, & non uti arbitri, considerat *Gabriel. d. consil. 43. colum. 1. lib. 1.* Quod calculatio dicatur certa, & quod dicta reservatio non tollat certitudinem summæ calculatæ, tenendum est, ut per *Socin. in l. pecuniam. num. 10. ff. si cert. pet. & in l. quibus diebus. §. quedam. num. 10. ff. de condit. & demonstr. Ursil. ad Afflic. decis. 205. Gabriel. consil. 146. lib. 2. Bertaz. in tract. de clausulis. claus. 38. Glos. 2.* Bene, si criminaliter
- 55 ageretur, stante dicta  $\dagger$  clausula, dicendum esset, calculationem non esse adeo certam, ut in ea filcus suam intentionem fundare posset, quia cum iterum sit revidenda, probatio ex ea insurgens certa dici non debet, & ita vidi consultum à patre meo ad defensionem cujusdam administratoris annonæ, ex traditis à *Bald.*
- 56 in *consil. 238. lib. 2.* His peractis, nempe libro præsentato dictis  $\dagger$  calculatoriibus, & facto calculo, ad reliqua restituenda erit deveniendum, juxta tradita supra num. 6. Et ita faciendum esse probatur in *l. si cui libertas. ff. de condit. & demonstr. l. creditor. ff. de solut. l. Lucius. in princip. ff. de admin. tut. l. rescripto. §. tutoris. ff. de minor. & honor. tradit Menoch. in d. tract. de arbitr. jud. casu 209. num. 22. Rimin. jun. consil. 338. num. 33. lib. 3. citat text. in *l. cum servus. ff. de condit. & demonstr. & in l. Lucius. ff. de manu. testam.* Et exponit illa verba, reliquam  $\dagger$  rationem, juxta mentem *Gl. reliquatam*, sive reliquationem, ex *Petro Crinit. lib. 15. de honest. discipl. cap. 4.* dicitur, quod reliquatores dicuntur illi, qui vere non totum, quod debent, solvunt, sed partem, est text. in *l. constitutionibus. ff. ad municipal.**
- 38 Et tenetur socius administrator  $\dagger$  non solum reliqua restituere, sed etiam scripturas & instrumenta pertinentia ad eum, cui reliqua restituuntur, *Socin. consil. 92. num. 7. lib. 4. Menoch. d. casu. 209. num. 29.* Et tenetur etiam eidem librum rationum, si communi  $\dagger$  usui esse non debeat, relaxare, *Rimin. jun. consil. 338. num. 45. lib. 3.* ubi dicit hoc verum esse, si liber sit: confectus de pecuniis ejus, cui est relaxandus, & non alias, ex sententia *Imol. in d. l. cum servus. ff. de condit. & demonstr.* Et infra etiam dum agam de societatis divisione ponam, penes quem societatis liber conservari debeat. Etiam notandum est, in reliquorum restitutione



tione ꝛ non sufficere oblationem in sollefacere, sed ubi ea facienda est, certa  
 esse debet, ut per Bart. in d. l. cum servus. ff. de cond. & demon. ubi dicit, non suf-  
 ficere offerre marsupium in iudicio, sed quod debeat pecunia numerari coram  
 testibus, deinde poni in marsupio, & videri possunt ea late de oblatione facienda  
 quæ tradit Negusant. in tract. de pignor. part. 3. n. 3. partis 5. principalis. & Rol.  
 conf. 53. lib. 1. Etiam in reliquorum restitutione tenetur cedere actiones in ejus  
 persona existentes, ita tamen quod debitores sint idonei, & sufficit, quod ta-  
 les sint, quodeis quilibet delegans administrator credidisset. l. qui sub conditio-  
 ne. §. fin. ff. de condit. & demonstr. Dec. consil. 533. num. 2. & 3. lib. 2. Ulterius pro  
 complemento redditionis rationum, ut adimpleantur tradita supra num. 6. ne in  
 mora ꝛ socius administrator constituatur, statim expunctis rationibus restituti-  
 onem reliquorum facere debet, Ias. conf. 4. lib. 3. & conf. 100. num. 4. lib. 4. Strach.  
 in d. tract. de mercat. part. 2. num. 66. Menoch. d. casu 209. num. 28. In proposito  
 etiam ad prædicta videndum est, an ratione semel reddita iterum quod reddatur  
 ꝛ peti possit? Et quidem regulariter dici solet, ratione semel reddita amplius  
 quod reddatur peti non posset, l. semel. Cod. de appel. publ. lib. 10. Ia. Menoch.  
 Archid. Io. Andr. & cæteri in c. uni. de cler. agro. 6. Pract. Pap. in forma libelli, quo  
 agitur, ut conventa & pacta serventur. in ver. discussis. in fine. Socin. conf. 92. num. 1. lib.  
 4. Dec. conf. 94. num. 4. lib. 1. Bero. conf. 163. in fin. lib. 2. Paris. conf. 89. num. 2. lib.  
 1. Menoch. in tract. de arbitr. jud. casu. 209. num. 37. Henrichman. conf. 5. num. 2. lib.  
 1. Rota Genuen. decis. 24. num. 1. & decis. 165. num. 2. Sed quia omnis regula pa-  
 titur ꝛ exceptionem. l. omnis diffinitio. ff. de reg. jur. ideo ista etiam suas recipit de-  
 clarationes. Nam si dicatur fuisse erratum in calculatione, iterum calculatio erit  
 facienda, l. uni. Cod. de erro. calculi. & ibi Bartol. Bald. Salic. Alexan. Ias. Dec. &  
 Rimin. sen. Nat. consil. 489. lib. 3. ubi dicit, hanc opinionem non mediocri inniti  
 æquitate, quia computatio justa est erroris causa, Bart. in l. cum fideicommissis. ff.  
 de confes. & ita dicit etiam Rimin. jun. consil. 338. numero quadragesimo septimo. libro  
 tertio. Et procedit ista opinio etiam si pluries calculatio facta ꝛ fuisset, quia nihil  
 sub prætextu erroris, quod iterum fiat, peti potest. Perus. in dicto capitulo uni. de  
 cler. agro. & non obstat si diceretur, quod si pluries calculatio esset facienda,  
 non daretur finis revisionis, & esset absurdum, ut dicit Pract. Pap. in d. forma li-  
 belli, quo agitur, ut conventa & pacta serventur, in ver. discussis. in fin. quia hoc dicere  
 esset contra opinionem omnium Doctorum, in d. l. uni. expresse asserentium,  
 pluries calculationem fieri debere, allegato errore, & absurdum potest remo-  
 veri, quia potest adiri iudex, qui dabit calculatores, & ejus calculationi  
 erit standum donec contrarium probetur, ut dicunt Castren. & Ias. in d. l. uni.  
 & post eos Rimin. jun. d. consil. 338. num. 47. & num. 66. lib. 3. & poterunt  
 etiam remedia illa adhiberi, ex quibus, ut infra videbimus, revisio impeditur,  
 & potest



& potest dici non esse absurdum, cum à jure permittatur, pluries peti posse calculationem etiam usque ad triginta annos, Bart. in *lege secunda*, C. de jure fisci. libro decimo. Ias. in dict. l. uni. numero. 1. Riminald. jun. d. consil. 338. numero 48. libro tertio.

- 65 Et hac opinione vera stante, quod pluries calculi & revisio fieri possit, dum factis binis calculationibus revisionem iterum fieri non debere tradit Mascard. in tract. de probat. conclus. 1256. num. 14. post Bursat. consil. 72. num. 5. lib. 1. ex traditis in l. Procula. ff. de probat. erit intelligendum eorum dicta procedere, non quod ex bina calculatione censeatur remissa revisio, sed quod intervenientibus requisitis secundum dispositionem. d. l. Procula, & tradita ibi per Dd. censeatur inducta remissio & donatio, & ita loquuntur citati à Mascard. & Bursat. nempe Alciat. in tract. de presumpt. regul. 1. pres. 32. & Berous consilio 191. numero 41. libro primo. & consil. 163. in fin. lib. 2.
- 66 Et error calculi potest & proponi & allegari non solum principaliter petendo revisionem, sed etiam contra petentem summam calculatam, & potest id fieri etiam in causa appellationis, si non fuit factum in prima instantia, Ias. in d. l. uni. sub num. 2. Cod. de errore calculi, citat Castr. in consil. 34. & est consil. 36. in antiq. & in novis est consil. 10. lib. 2.
- 67 Et potest proponi & allegari etiam ab eo, qui prius & allegasset calculum fuisse factum, dummodo talis error ab allegante in continenti probetur, & per Castr. in dict. consil. 10. libro secundo. Sed de hoc dicto an per mendacium perdatur hoc beneficium videtur dubitare Ias. in dict. l. uni. num. 3. per ea, quæ ipse dicit in leg. prima. Cod. de transactio. Et mihi magis placet, quod non perdatur, quia hoc de jure cautum non reperitur, & quod probari possit intra debita tempora Iudicis arbitrio consideranda.
- 68 Etiam calculi revisio & peti potest allegato errore, si restitutio reliquorum post calculationem facta fuisset. Quia licet facta calculatione & facta restitutione reliquorum dicatur obligatio sublata, à qua socii vigore contractus societatis ad reddendum rationem & reliqua restituendum astringebantur, §. 1. Instituit. quibus mod. tol. oblig. ubi dicit Glos. quod si obligatio tollatur, nunquam de cætero reviviscit, l. qui res. §. arcam. ff. de solut. l. si alienis. ff. de noxal. & l. cum ex causa. C. de solut. pignor. tamen cessante obligatione & actione proveniente ex societate datur condictio indebiti. d. l. unic. & ibi Dd. C. de error. calculi. Ruin. consil. 71. num. 4. lib. 4. Riminald. jun. consil. 484. num. 52. lib. 5. Cephal. consil. 562. num. 15. lib. 4.
- 69 Opinio ista, quod calculi revisio & peti possit usque ad triginta annos, similiter non est perpetua, quia si facta calculatione fuit inter partes conventum, ut solum intra mensem possit revideri, amplius mense transacto, quod revideatur, peti non



non poterit, ut late probat respondendo ad contraria Thesaur. *decif.* 260. Similiter si scripturæ, cum quibus ratio ꝛ reddita fuit, & super quibus fuit positus calculus, ab eo subtractæ fuissent, qui iterum revisionem petit, quia præsumeretur quod ad sui utilitatem scripturas accommodasset, non esset iterum revisio petita facienda, ut per Menoch. *consil.* 988. n. 7. lib. 10.

Et de quodam socio, qui venderat & tradiderat ꝛ alteri socio libros societatis, cum nominibus debitorum in eis existentibus, quod socium emptorem cogere non possit ad edendum libros, & iterum reddendam rationem, tradit Rim. *sen. consil.* 300. num. 68. lib. 2. juxta ea, quæ habentur in l. prator ait. §. 1. in gloss. in ver. *meum. ff. de edend.* Et quia revisio calculi sub erroris ꝛ prætextu petitur, ideo error ab allegante erit probandus, & donec non erit probatus, non nocebit, Bald. in *consil.* 48. lib. 4. Dec. *consil.* 94. in fin. lib. 1. Gabriel. *consil.* 61. num. 12. lib. 2. Et error satis probatus dicitur, si apparebit in ꝛ calculo descripta omnia describenda, & fuisse admittenda non admittenda, & quando ex novo calculo constabit rem aliter se habere, Paris. *consil.* 131. n. 28. lib. 1. Hond. *conf.* 34. n. 6. lib. 2. Malscard. in *tract. de probat. conclus.* 253. Sed notandum est non sufficere docere ꝛ de modico errore, quia calculus ex modico errore non vitiatur. l. *quamvis. ff. de condit. & demonstr. Bald. in l. 1. ad fin. C. si adver. solut. & in l. pro hereditariis. col. 3. C. de hered. act. & in c. si proponente, de rescript. quem refert & sequitur Ias. in d. l. unic. nu. 2. C. de errore calculi. & Addent. ad Bart. in l. 2. C. de jure fisci. Ulterius in tribus casibus revisio calculi sub prætextu erroris peti non potest. Primo, si super ꝛ eo fuit judicatum. Secundo, si super eo fuit transactum. Tertio, si fuit appositum pactum de ulterius non petendo & facta quietantia, ita tradit Bart. in l. 2. C. de jure fisci. lib. 10. Berous *quæst.* 105. Socin. *consil.* 92. num. 4. lib. 4. Ruin. *conf.* 16. in fin. lib. 5. Thesaur. *decif.* 260. Menoch. in *tract. de arbit. jud. casu* 209. num. 37. Rimin. *jun. consil.* 338. n. 15. lib. 3. & *consil.* 484. num. 51. lib. 5. Burlat. *consil.* 104. num. 16. lib. 1. Thob. *consil.* 63. Cephal. *consil.* 562. num. 2. lib. 4. Borgn. in *tract. de tut. & curat. num.* 205. Hond. *consil.* 34. num. 75. lib. 2. Modern. Papien. in *tract. de iuris & facti ignor. cent.* 1. *dist.* 94.*

In primo casu, quando super calculo ꝛ fuit sententiatum, talis distinctio est adhibenda. Aut error est expressus in sententia; aut in ea non est expressus. Primo casu sententia est ipso jure nulla, l. 1. §. 1. ff. *qui sentent. sine appellat. rescind.* Corn. *consil.* 62. num. 3. lib. 4. Secundo casu, si sententia erit relata ad acta, in quibus error continetur, & ipse error in sententia esse dicetur, erit invalida, & ista est magis communis opinio Alexand. *consil.* 127. num. 7. lib. 1. Quod tamen verum esse declaratur, dummodo relatio sit facta per modum causæ, & non per verba enunciativa. Dec. in d. l. unic. sub num. 11. C. de errore calculi. Si vero sententia erit lata simpliciter, siquidem de errore apparebit in illis actis, ad quæ



ad quæ necessario sententia refertur, & ut est prima sententia in causa appellatio-  
nis, & similiter talis error expressus in sententia dicitur, & erit nulla; si vero de  
errore apparebit in aliis actis, ad quæ necessario sententia non refertur, & erro-  
re error in sententia non dicitur expressus, & valida erit, ita tradit Barto. in d. l.  
unic. C. de errore calculi. & ibidem Dec. post eum. vers. Tertia conclusio. & vers. Quar-  
to & ult. Et licet ipsi non dicant, videtur dicendum, quod si iudex sententiat su-  
per calculatione sibi relata à calculatoribus, quod necessario dicatur se referre ad  
eam, & sic quod in sententia sit error, si sit in calculatione, & in relatione sibi  
facta.

- 78 In secundo casu etiam, quando super calculo fuit transactum, non est absolute  
verum, quod calculatio non sit revidenda, sed secundum Dec. in d. l. unic. num. 12.  
post Bart. quatuor sunt considerandi casus. Primus casus est, quando erat con-  
tratio super errore calculi, & super ea fuit transactum, & hoc casu ulterius error  
transactione sequuta allegari non potest, Alex. in d. l. unic. qui ita intelligit illum  
textum, & ibi Dec. num. 12. dicit, quod iste intellectus indubitanter procedit,  
Ruin. consil. 71. num. 5. in fin. lib. 4. Secundus est casus, quando partes erraverunt  
in calculo, & cum tali errore transegerunt, non tamen erraverunt in forma &  
verbis transactionis. Exempl. in calculando fuit dictum, quod triginta & qua-  
draginta fuerunt centum, & centum fuerunt petita, & super tali petitione fuit trans-  
actum, & hoc casu similiter error allegari non potest, & iste est intellectus  
communis d. l. uni. ut dicit ibi Ias. num. 10. in fin. & Dec. num. 12. vers. secundus est  
casus. Et ad Alex. qui hunc intellectum impugnat ex eo, quia in d. l. dicitur, quod  
promissio facta per errorē calculi possit revocari, respondet post Anton. de Alex. &  
Ias. quod dicta in promissione & stipulatione non procedunt in transactione, quia  
stipulatio ex causa erroris retractari potest, l. 2. C. de condi. indeb. sed non sic est in  
transactione, quæ fit, ut sit litium finis, l. quamvis C. de transact. & justificetur eo ipso,  
quod receditur à lite, l. in summa. in princ. ff. de condit. indebit. Tertius est casus,  
quando error calculi fuit expressus in transactione, ut si dictum fuit in ipsa transa-  
ctione, quod de centum, quæ petebantur, tertia pars essent quinquaginta, & pro  
quinquaginta fuit facta transactio, & hoc casu transactio non vitiabitur, sed re-  
scinditur, quatenus fuit erratum, secundum Bartoli opin. in d. l. uni. rejecta opinio-  
ne Iacobi de Rayenna. Quartus & ultimus est casus, quando tacite error in trans-  
actione continetur, ut quia petebantur centum, & fuit facta transactio pro tertia  
parte, & non fuit facta computatio, in qua quantitate consisteret tertia pars. Et  
hoc casu similiter licet transactio non dicatur nulla, rescinditur tamen pro ea  
parte, in qua fuit erratum, Dec. post Bart. in d. l. unic. num. 12. vers. quartus est  
casus. Ruin. consil. 134. num. 12. lib. 1. & consil. 71. sub num. 4. lib. 4.

- 79 In tertio casu, quando post calculum fuit facta transactio, & appositum pa-  
ctum



ctum de ulterius non petendo, opinio Bart. non transit sine difficultate, licet eam teneat Bero. *in d. quest. 105.* dicendo; non esse differentiam inter pactum & transactionem, & deducendo Iura à Bart. citata probare ejus intrationem. Nam Anton. de Alex. & Ias. post eum *in d. l. unic. C. de errore calculi.* dicunt, Iura à Bartolo citata non probare ejus intrationem, & Bartoli opinionem solum procedere posse dicunt, si pactum fuerit factum non statim, sed ex intervallo. Imo Iason videtur affirmare, quod opinio Bart. non procedat, etiam si ex intervallo pactum appositum fuerit, ea ratione, quia confessio geminata etiam ex intervallo revocari potest, docto de errore, secundum opinionem Baldi & communem, *in d. l. unic. ut per Dec. ibi sub num. 7.* Et cum calculatio pluries facta, ut jam dixi, veniat retractanda, etiam facta solutione de reliquis, ut habetur *in d. l. uni.* secundum communem intellectum, certe creditur dici non posse, quod contra legis præfatæ dispositionem error pacto appposito ex intervallo etiam allegari non possit. Et dici potest, quatenus Bartolus de pacto loquitur, debere intelligi de pacto appposito non simpliciter super calculo, sed super errore calculi, nempe quod, dum disceptabatur super prætenso errore calculi, fuerit deventum ad pactum & ad quietantiam, ut dicit Ruin. *in dict. consil. 71. numero 5. lib. 4.* Etenim differentia est inter pactum appositum super calculo, & pactum appositum super errore calculi. Nam pactum super calculo fit non cognito errore, & ea intentione, quod summa calculata sit debita, & ideo demum errore cognito retractatur. Pactum vero super errore fit eo animo, ut de eo amplius tractari non debeat, & ideo quia semel placuit, & ut tollantur lites & contradictiones, amplius non retractatur, ita considerat Ruin. *in d. loco proxime citato.*

Et quia paciscentes errorem non cognoscunt, & ea facilitate pactum apponere præsumuntur, qua approbaverunt calculationem. *l. dolimali. §. dicuntur. ff. de novat.* pacto non obstante & etiam stipulatione allegato errore calculationem esse revidendam, tenet Ruin. *consil. 134. sub num. 12. lib. 1. & consil. 71. n. 4. lib. 4.* Socin. *consil. 159. n. 24. lib. 2.* etiam si adsit clausula, *ex certa scientia.* Paris. *consil. 89. nu. 39. lib. 1.* Cephal. *consil. 562. n. 15. lib. 4.* Roland. *consil. 49. num. 64. lib. 1.* Rimin. jun. *consil. 338. num. 65. lib. 3. & consil. 484. num. 52. lib. 5.* Et dum ibi contrarium determinat, non obstat huic opinioni, quia in casu suo fuerat reddita ratio, & facta calculatio, & postmodum inter partes facta hinc inde remissione & transactione, fuerat renunciatum expresse exceptioni erroris & conditioni indebiti, appposito etiam juramento. Ex quibus omnibus colligitur, quod non simpliciter fecerint pactum & quietationem super calculo, sed fecerant transactionem etiam super errore, facta inde remissione, & ei renunciaverunt adhibito juramento. Dum etiam errorem allegari non posse t̄ stante juramento dicit Menoch. *in tract. de arbitr. jud. §. 80*



*casu 207. num. 36. Mascard. conclus. 253. num. 22. Thesaur. decis. 260. in fin. & Seraf. in tractat. de Privilegiis juram. privileg. 90. animadvertendū est, hanc opinionem non videri tutam, dum quis simpliciter jurat super pacto, nulla de errore mentione facta, quia juramentum debet habere tres comites, nempe justitiam, judicium & veritatem. cap. quanto. de jurejur. c. animadvertendum. 1. q. 2. & justitia, ubi est error, & deficit consensus, esse non potest, Afflic. decis. 80. nu. 7. Et si promittentis promissio errore stante non valet, juramentum uti invalidum ex propria ejus auctoritate operari non potest, etiam de iure Canonico, secundum magis communem opinionem, ut per Ruin. consil. 190. colum. fin. lib. 1. Et hanc opinionem, quod pacto & liberatione non obstantibus, & non obstante juramento, error allegari possit, tenet Ruin. d. consil. 134. num. 10. lib. 1. & d. consil. 71. num. 6. lib. 4. Paris. consil. 89. num. 39. lib. 1. Rimin. jun. d. consil. 338. num. 79. lib. 3. Et dato etiam, sed non concessio, errorem ab eo, qui juravit, allegari non posse, poterit tamen Iudex ex ejus officio, confitendo sibi de errore, cogere partem adversam ad relaxandum juramentum, ita dicit Seraf. in d. privileg. 90. Et quod etiam boni Iudices faciant talia juramenta relaxare, etiam per capturam personæ, tradit Rimin. jun. d. consil. 338. num. 78. lib. 3.*

- Secundo principaliter supradicta regula, quod ratio semel reddita iterum reddi  
 81 † non debeat, declaratur non procedere, quando reddita fuit imperfecte, non eo modo, ut reddi debebat, quia paria sunt, non reddere rationem, & reddere, sed non plene nec sufficienter, argum. l. quoties. ff. qui satisd. cog. & l. qui pro salute. ff. de jurejur. Socin. consil. 159. num. 11. & consil. 190. num. 3. lib. 2. & consil. 92. num. 8. lib. 4. Bero. consil. 113. num. 33. lib. 2. Rolan. consil. 49. sub num. 49. lib. 1. Riminald. jun. consil. 338. num. 40. lib. 3. Henrichman. consil. 5. num. 17. lib. 1. Et iterato de omnibus capitibus in administratione contentis, & non de omnis solummodo ratio erit reddenda. l. sed & si aliquis. ff. de negot. gestis. Gabriel. consil. 61. num. 16. & num. 17. lib. 2. Tertio & ultimo, si ratio fraudulentè † & dolose reddita fuit, iterum reddenda erit, docto de dolo & fraude, Anchar. consil. 330. Visa facti narratione. Ias. consil. 219. num. 2. lib. 2. & consil. 14. col. 3. lib. 3. Socin. consil. 159. & consil. 190. lib. 2. & consil. 92. lib. 4. Paris. consil. 89. & consil. 131. num. 27. lib. 1. Bero. consil. 191. num. 14. & consil. 201. lib. 1. & consil. 113. num. 33. lib. 2. Neviza. consil. 94. in fin. Roland. consil. 49. lib. 1. Henrichman. consil. 5. lib. 1. Bursat. consil. 104. num. 17. lib. 1. & consil. 258. num. 18. lib. 3. Menoch. in tract. de arbit. jud. casu 209. ubi hac in re observandum esse dicit, hunc errorem dolosum esse claris atque perspicuis probationibus detegendum, ut per Dec. in consil. 94. num. 4. vers. non obstat. lib. 1. & in d. l. uni. num. 8. in fin. C. de error. calculi. & per Cravet. consil. 198. num. 3. lib. 1. & non sufficere probare dolum præsumptum, sed opus esse dolum verum probare, ut sentit Socin. d. consil. 92. lib. 4. & Roland. consil. 49. num. 22. & 23. lib. 1. Mascard. conclus. 253. in fin.

Et si



Et si pars, cui ratio & minus perfecte vel dolose reddita fuit, fateretur fuisse sibi 83  
 sufficienter rationes redditas, nihilominus talis confessio ei non noceret, quia ra-  
 tionum redditio factum requirit, *l. cum servus, ff. de cond. & demonstr.* & in his,  
 quæ factum requirunt, & quæ non dependent à potestate confitentis, confessio  
 confitenti non nocet, *l. confessionibus, ff. de interrog. act. l. inde Neratius, §. fin. ff. ad*  
*leg. Aquil. Craver. consil. 93. num. 1. lib. 1. Rimin. jun. consil. 338. num. 49. lib. 3.* Et  
 eo magis confessio non esset attendenda, si emanasset super impossibili, & super 84  
 inverisimili, ut si aliquo modo esset impossibile seu inverisimile rationem fuisse  
 redditam, vel bene redditam. Angel. *consil. 276. Anchar. consil. 330. Socin. consil.*  
*159. colum. 3. & consil. 190. colum. 3. lib. 2. Roland. consil. 49. num. 54. lib. 1. Menoch.*  
*consil. 731. lib. 8. Rimin. jun. d. consil. 338. num. 39. lib. 3.* Etiam si constaret de libera-  
 tione generali, & fuisset dictum reliqua restituenda non extare, & fuisset apposta 85  
 clausula, *ex certa scientia, sponte, &c.* nihilominus talis liberatio non noceret, quia  
 dolus in ea censeretur reperiendus. Castren. *consil. 62. col. 1. lib. 2. Craver. consil. 142. num.*  
*13. lib. 1. Rimin. jun. d. consil. 338. num. 65. in fin. lib. 3.* & quando dolus inest libera-  
 tioni non purgatur per ipsam liberationem, ut dicit Rolan. *in d. consil. 49. num. 60.*  
*lib. 1.* Et etiam talis deliberatio non noceret, quia ea de causa fieret, quod rationes  
 fuissent legitime redditæ, & causa hac cessante, quod legitime redditæ non fa-  
 issent, liberatio suum effectum operari non possit, ut considerat Rimin. jun. *in d.*  
*consil. 338. num. 55. lib. 3.* & considerat etiam Roland. *in d. consil. 49. n. 63. lib. 1.* quod  
 clausula, *sponte & ex certa scientia*, nihil operatur, quando constat de veritate in  
 contrarium.

Et si diceretur dolum de præterito, & dolum etiam de præsentis remitti posse,  
 quando re ipsa inesse dicitur ob enormem læsionem, ut loquendo de dispositio-  
 ne c. *quævis, de pactis in 6.* tradit Dec. & de communi testatur *consil. 181. vers. sed*  
*predictis non obstantibus, lib. 1. Paris. consil. 16. num. 76. lib. 2. Decian. consil. 6. num. 49.*  
*lib. 1. Menoch. consil. 401. num. 167. lib. 5.* Respondetur ex Roland. *in d. consil. 49.*  
*num. 59. lib. 1.* quod quando in manibus reddentis rationem aliquid remanet, do-  
 lus non censetur remissus, nisi sit facta expressa mentio doli, Bart. *in l. Aemilius.*  
*§. Cajus, ff. de liber. leg. & in l. si unus, §. illud, ff. de pactis. Socin. consil. 159. col. 4.*  
*vers. ex quibus. & consil. 190. colum. 3. vers. postremo, lib. 2. & consil. 92. colum. 3. vers.*  
*non obstat tertia ratio, lib. 4. Paris. consil. 89. colum. pen. lib. 1. Rimin. jun. d. consil. 338.*  
*num. 13. lib. 3.* Et cessat etiam præsumptio remissionis & donationis, quia si non  
 censetur remissus dolus, donatio facta præsumi non potest. Et non potest præ-  
 sumi facta donatio, quia verba, quibus utimur in quietationibus & liberationi-  
 bus, donationi non conveniunt, ut per Rimin. jun. *consil. 293. num. 34. lib. 2.* &  
 dicit Beccius *in consil. 90. num. 18.* quod quævis interpretatio capienda est poti-  
 us, quam donationis, *l. cum de indebit. ff. de probat.* & quod potius præsumitur



error in facto proprio, & error Iuris, quam donatio, Ruin. *consil.* 167. *num.* 12. & *num.* 19. *lib.* 2. Et si, ubi solum error adesset, posset, ut dixi supra, secundum opinionem aliquorum valere liberatio, & hoc procederet etiam in minore, ut per Glo. quæ notabilis appellatur, in l. 3. §. 1. in verb. liberationis. ff. de contr. & util. act. tut: Menoch. in tract. de arbitr. jud. casu 209. *num.* 36. Rimin. junior *consil.* 484. *num.* 58. & *num.* 59. *lib.* 5. ubi etiam dicit, quod si minor deceptus juravit non venire adversus contractum seu transactionem, excluditur à beneficio restitutionis in integrum, licet ei expresse non renunciaverit, & non fuerit de tali beneficio certioratus: tamen ubi dolus adest, quod tamen non valeat liberatio, etiam si fuerit juratum, tenendum est. Quia licet juramentum excludat beneficium, l. 2. C. de rescind. vend. hoc fit ea ratione, quia consensus adest in contractu, & contractus non est nullus, sed ista ratio non militat, ubi adest dolus, & cessat consensus, ut per Ruin. *consil.* 134. sub *num.* 8. & seq. *lib.* 1. & *consil.* 71. *num.* 6. & seq. *lib.* 4. Paris. *consil.* 89. *colum.* fin. *lib.* 1. Rimin. jun. d. *consil.* 338. *num.* 75. *lib.* 3. ea ratione, quia juramentum debet habere tres comites, ut dixi supra, veritatem, justitiam & iudicium, c. etsi Christus, de jurejur. & non debet esse vinculum iniquitatis. c. inter cetera. 12. q. 2. Et hujusmodi juramentum esse relaxandum, & contra eum concedendam etiam restitutionem, tradit Ruin. d. *consil.* 72. n. 7. *lib.* 4. Paris. d. *consil.* 89. *num.* 69. & *num.* 71. *lib.* 1. Rimin. jun. d. *consil.* 338. *num.* 76. & seq. *lib.* 3. Et ista procedunt, etiam si in liberatione fuisset appositum Iudicis decretum, ut per Paris. d. *consil.* 89. *num.* 58. cum plurib. seqq. *lib.* 1. & per Rimin. jun. d. *consil.* 338. *num.* 81. *lib.* 3. & faciunt tradita per eum, *consil.* 193. *num.* 38. *lib.* 2. Et istæ liberationes, ex quibus insurgeret donatio, parum sub hac Urbinatenſi ditione attenderentur, quia inter decreta, maxima cum ratione & prudentia facta ad subditorum utilitatem, adest decretum donationis prohibitivum. Rimin. jun. *consil.* 193. *num.* 36. *lib.* 2.

## CAPUT XXXIX.

## De Divisione.

## SUMMARIUM.

- 1 Divisio uno modo consideratur ad cognoscendum, quam quisque partem in societate habere debeat.
- 2 Divisio secundo modo consideratur circa res communes, inter socios dividendas. Divisio presupponit communionem.
- 3 Divisio fit de lucro, extracto prius capitali non communicato.



- 4 Declaratur, quod capitale, si est in pecunia, extrahi debet, & debet restitui ante lucri divisionem, sed si sit erogatum in massariis necessariis pro societate, & in creditis, erit restituendum de dictis massariis & de creditis, pro quantitate posita ad ejus electionem.
- 5 Divisa bona minus sunt utilia, quam unita.  
Divisio viles facit familias, paupertatem inducit, & dignitatem minuit.
- 6 In communione nemo stare cogitur.  
Communio parit discordias.  
Divisionis effectus est sedare discordias.
- 7 Divisio est actus necessarius.
- 8 Divisio peti potest, etiam si unio durasset per tempus immemorabile.
- 9 Divisio est quid facti, & ab allegante probari debet.
- 10 Indivisa socios bona possedisse praesumitur magis gratia commodioris usus, quam divisionis titulo.
- 11 Divisio facta praesumitur, si separatim & divisim bona fructus percipiendo, & solvendo onera, possessa fuerunt, per decem annos inter praesentes, & viginti inter absentes.
- 12 Divisio non praesumitur ex locatione facta a socio.
- 13 Divisio prima facta non praesumitur, si deventum fuit ad secundam, etiamsi nulla sit.  
Quia voluntas declaratur etiam ex actu nullo.
- 14 Divisio facta non praesumitur, si partes sunt inaequales. num. 16.
- 15 Multo magis si unus ex sociis totam rem possideret.
- 16 Ex prima natura communionis socij tenentur dividere, ideo facile praesumitur obligationis executio, & divisio dicitur modici praesudicij.
- 17 Divisio est maximi praesudicii, stante inaequalitate, ideo facta non praesumitur.
- 18 Divisio, stante partium inaequalitate, facta non praesumitur, etiamsi dicatur recompensationem fuisse factam in pecunia.  
Solemnitas materialis non praesumitur.
- 19 Divisio facta praesumi poterat, stante partium inaequalitate, si inaequalitas sit modica.
- 20 Divisio quod sit rescindenda, quando constat de inaequalitate ultra dimidiam, procedit, ubi constat factam fuisse divisionem, sed non procedit, ubi agitur de ea praesumenda.
- 21 Divisio non praesumitur facta, stante inhabilitate rerum & personarum.  
Divisio a minore facta sine decreto & sine juramento non valet.
- 22 Nisi minor major factus tacuerit per decennium.
- 23 Divisio praesumitur facta ex libro astim, in quo res divise annotatae apparent.
- 24 Divisio probatur per testes.
- 25 Divisio probatur ex confessione, si valida sit,



- 26 Divisio debet fieri Iudicis arbitrio.  
 27 Et non est vera opinio, quod aetate major, seu ille, qui diutius administravit, partes facere debeat, & minor, & ille, qui minus administravit, habeat electionem.  
 28 Intellectus l. 1. C. de his qui si detul. lib. 10.  
 29 Intellectus c. 1. de Parroch.  
 30 Peritorum iudicio uti potest Iudex in divisione facienda.  
 Peritorum iudicium sequi & non sequi potest.  
 31 Inspicere locum Iudex potest in divisione facienda.  
 32 Loci inspectio & visitatio qualiter in actis sit scribenda, & numero 33. & 34.  
 33 Iudicio sortis uti poterit Iudex, ut terminetur, quis prius eligere debeat.  
 36 Iudex potest in sententia cuilibet ex sociis partem suam assignare.  
 37 Iudex considerabit personas dividere volentes, & res dividendas.  
 38 Divisio est species alienationis.  
 39 Similis permutationi.  
 40 Similis venditioni.  
 41 Et est contractus innominatus.  
 42 Divisio à minore fieri non potest absque decreto.  
 43 Procedit non solum in rebus immobilibus, sed etiam in mobilibus positus in negotiatione, & mereatura.  
 44 Mercatura & negotiatio cum sit quid universale, inter immobilia computatur.  
 45 Fallit societas dissoluta, quia amplius in mercatura stare non dicuntur.  
 46 Annuus fructus, & annui redditus sine decreto dividi non possunt.  
 47 Declaratur.  
 48 Divisio iuxta causam stantem à minore fieri poterit.  
 49 Iuxta causam erit, si minor ad divisionem provocetur.  
 50 Quia dicitur alienare ex necessitate, & non voluntarie.  
 51 Divisio prohibita ex necessitate fieri potest.  
 52 Cessio à minore fideiussori ex necessitate fieri debet, ideo non requiritur decretum.  
 53 Provocatio censetur facta disdicta societate.  
 54 Provocatio in dubio censetur facta à majore in divisione facta judicialiter, secus, si extrajudicialiter.  
 55 Divisio necessaria à minore fieri potest, sine decreto.  
 56 Non sic est in alienatione, & ponitur ratio differentiae.  
 57 Divisio fieri potest à minore cum interventu tutoris, etiamsi adhuc non consecisset inventarium.  
 58 Et statuti dispositione stante, quod quaedam solemnitates in contracta minorum requirantur. & num. 59.  
 60 Divisio etiam inter ipsos minores fieri potest, stante provocatione facta à majore.

61 Mino-



- 61 Minores se ad invicem ad divisionem provocare non possunt.
- 62 Minores dividere non possunt, quando alia via esset eis bonis interdictum.
- 63 Causa justa deveniendi ad divisionem est, si socius sit rixosus.
- 64 Iudicis arbitrio terminatur, quando socius rixosus dici debeat.
- 65 Socius rixosus dicitur provocare.
- 66 Divisio justa causa stante fieri non potest, si cum prohibitione legis concurrat prohibitio hominis, puta testatoris.
- 67 Poterit fieri divisio ratione culturae, & poterunt dividi fructus, etiam prohibitione non obstante.
- 68 Pactum ne perpetuo dividatur, non valet, & num. 71.  
Pactum de perpetuo non petendo partem suam valet, quia inducitur remissio Iuris.
- 69 Pactum de non dividendo in perpetuum, intelligitur in vita paciscentium, & valet, sicut valet pactum, ne dividatur in vita paciscentium.
- 70 Pactum ne dividatur intra certum tempus, valet.
- 71 Pactum expressum ne perpetuo dividatur, non valet.
- 72 Valet virtute iuramenti.
- 73 Sed non procedit in universitate.
- 74 Et non procedit, si pactum juratum de non dividendo factum fuerit super omnibus bonis.
- 75 Mulieres sine solemnitate requisita à statuto dividere non possunt.
- 76 Etiam cum causa, & qua sit ratio diversitatis inter mulierem & minorem.
- 77 Divisio utilis minori & mulieri valet sine solemnitatibus.
- 78 Divisio facta à patre legitimo administratore filij minoris valet.
- 79 Divisio valida erit à minore facta stante statuto, quod major decem & octo annis dicatur esse perfecta aetatis.
- 80 Divisio etiam iuramento roborata valida erit.
- 81 Divisio de bonis feudalibus, emphyteuticis, & de Iuribus incorporalibus, si fieri non potest, erunt dividendi fructus & usus, & eorum administratio facienda alternis annis.
- 82 Iuris patronatus commoditas praesentandi erit dividenda.
- 83 Servitutum commoditas dividenda est.
- 84 Via communes inter duas civitates proventus, puta padagia, dividi debent.
- 85 Fructus ejus rei, quae non potest dividi, erunt dividendi, & poterit divisio fieri ratione culturae.
- 86 Res si non patitur commodam divisionem, statur Iudicis arbitrio, & erit uni in totum assignando facta recompensatione in pecunia.
- 87 Et pro qua quantitate pecunia sit reficienda, suo arbitrio Iudex terminare potest.  
Potest etiam interrogare partes, & admittere extraneos ad licitationem.



- 88 Et non est verum, quod, si res non potest commode dividi, sit danda habenti in ea majorem partem.  
Solum qui habet majorem partem, est praferendus in pari licitatione.
- 89 Si adsint mulieres, & minores, quando uni in totum res est assignanda, quae solemnitates requirantur.
- 90 Si res patiatur divisionem, Iudex licitatione uti non potest, quia cuique volenti pars in re ipsa dari debet.
- 91 Aestimatio de re assignanda non debet fieri de parte solummodo assignanda, sed de tota re.
- 92 Divisio erit facienda eo modo, in quo socij concordant.  
Sociorum omnium utilitas, & non unius solummodo erit attendenda.  
Utilitas communis inter socios praefertur privatae.
- 93 Partes non erunt assignandae separate, sed unite & contiguae.
- 94 Pars assignari debet uni prope bona sua ibidem contigua.
- 95 Divisio cujuslibet rei non debet fieri, sed in grosso insimul poni debent, & facit contra pessimos socios, qui cujuslibet rei minimas partes facere cupiunt.
- 96 Res aliquando relinquuntur in communi, nec licitationi locus est. Datur exemplum in vestibulo.
- 97 Pacta circa divisionem faciendam inter socios sunt observanda.  
Pactum factum in uno casu dissolutionis non extenditur ad alium.
- 98 Divisio cum absente, qui non reliquit procuratorem, qualiter facienda.
- 99 Credita existentia in persona cujuslibet sociorum, erunt exigenda communibus expensis, & communi periculo.  
Et si non erunt exacta ante divisionem, cessio erit utendum.
- 100 Debita si non sunt soluta ante divisionem, cautiones sunt interponenda de servando socium idemnem.  
Si erunt soluta socio, qui solvit, erit satisfaciendum.  
Et si socius tempore divisionis erat condemnatus ad solvendum, erit conservandus indemnis in divisione, non per cautionem, sed per solutionem.  
Et si non erat condemnatus, sed de proxime condemnandus, & erat obligatus obligatione habente executionem paratam, similiter erit indemnis conservandus per solutionem.
- 101 Servitus per partem alterius non censetur reservata in divisione, & numero 102.
- 103 Ideo cauti esse debent dividentes, ut reservent servitutes.  
Servitus proprie aliquando non dicitur reservata, sed sola facultas, & quadam personalis commoditas transeundi.
- 104 Reservatio servitutis dicitur facta, apposita clausula, cum accessibus & egressibus suis usque in vias publicas.



- 105 Verba in reservatione servitutis concipi debent, ut respiciant futurum, & non praesens quia de praesenti tempore divisionis servitus non debetur.
- 106 Servitus si est continua, non est opus reservatione, quia res transit cum suo onere.
- 107 Dominium an in divisione transferatur sine traditione.
- 108 Communi dividundo agi potest, licet res non possideatur.
- 109 Resolutio contractus est ejusdem natura, cujus est contractus.  
Sicut dominium in societate transfertur sine traditione, ita transfertur in ejus resolutione, & sic in divisione.
- 110 Procedit solummodo in societate universali, & in rebus, quae erant sociorum ante societatem universalem.

**D**ivisio duobus modis considerari potest. Uno modo ad cognoscendum quam quisque partem in societate habere debeat, tam in capitali, quam in lucro; altero modo, qualiter, & quomodo divisio ipsarum rerum communium fieri debeat. De primo modo tractat Menoch. in tract. de arbitr. jud. casu 125. & in consil. 222. lib. 3. Decian. consil. 39. lib. 1. Cephal. consil. 483. lib. 4. & de eo plene dixi supra, dum egi, quam quisque partem in capitali habere dicatur c. 9. & dum egi, qualiter lucri & quaestus divisio inter socios sit facienda. c. 15. Nunc agendum est de secundo modo, nempe qualiter & quomodo divisio rerum communium fieri debeat. Nam divisio praesupponit communionem, ut per Decian. consil. 30. n. 15. lib. 1. ideo communione praesupposita, consequens fit, ut modo de divisione agatur. Et si capitale adesset in societate non communicatum, & adesset lucrum commune, prius ante lucri divisionem capitale esset extrahendum. Cravet. consil. 433. n. 34. lib. 3. ubi loquitur de socio ponente pecuniam, altero ponente operas, & vult, quod capitale prius extrahatur, ejus dictum intelligendum est, si capitale in pecunia positum reperitur adesse in pecunia, sed si fuisset expensum in mercibus societatis, & in mas-

1  
2  
3  
4

faritiis necessariis pro societate, & adessent credita, tunc non esset ei restituenda pecunia, sed deberet suum capitale in quantitate posita percipere in rebus & masfaritiis extantibus, & in creditis ad ejus electionem, ut per Bald. in l. 1. vers. decimo tertio quaro. C. pro soc. Pet. de Ubald. in tract. de duob. fratr. part. 1. n. 34. Et ita pluries observari vidi, nisi sit conventum, quod capitale, si non esset amissum, deberet restitui in pecunia, quia valet conventio, cum in ea neque usura, neque injustitia considerari possit, & non sit contra societatis naturam, l. 1. §. si conveniat. ff. depositi. & si in societate positi fuissent centum aurei in auro, & societas durasset per plures annos, & aestimatio aureorum crevisset, incrementum dividi non deberet, sed totum deberetur domino aureorum, quia hoc lucrum non censetur causatum à societate, cum, si retenti fuissent in capsa, idem lu-

L 1 1

crum



crum evenisset. *Com. consil. 279. lib. 1.*

- 5 Posslet consilerari, bona communia ¶ non esse dividenda, maxime inter fratres, quia bona divisa minus sunt utilia, quam non divisa. *Decian. consil. 73. num. 9. lib. 2.* & bonorum divisio viles facit familias, paupertatem inducit, & dignitatem minuit. *Cravet. consil. 895. num. 7. lib. 5.* *Decian. consil. 7. num. 26. lib. 1.* & *consil. 46. num. 64. lib. 2.* *Surd. consil. 375. num. 13. lib. 3.* Nihilominus verissima est conclusio, neminem cogi ¶ debere in communione stare. *Hond. consil. 59. num. 53. lib. 1.* & dicitur, quod communio parit discordias, *Ioseph. Lud. conclus. 53. colum. fin.* & quod divisionis effectus est removere discordias, *Simon de Præis Pifaurensis vir maximæ eruditionis in consil. 199. Rimin. jun. consil. 21. num. 20. lib. 1.* Et quia nemo
- 7 cogitur stare ¶ in communione, dicitur divisionem esse actum necessarium, *Simon de Præis consil. 137. num. 149. Gabriel. consil. 84. num. 10. lib. 1.* *Becc. consil. 9. num. 10. & consil. 24. num. 8. & num. 30.* ubi declarat, qualiter intelligatur. Et si
- 8 unio durasset per tempus ¶ immemorabile, nihilominus divisio peti potest. *Hond. consil. 59. num. 53. lib. 1.* Ubi autem ageretur, an divisio ¶ facta inter aliquos præsumeretur, quia est quid facti, ideo ab allegante, quod facta fuerit, probari debet. *Hond. d. consil. 59. num. 56. lib. 1.* *Mascard. in tractat. de probat. conclus. 526. num. 1.* Et potius præsumitur socios ¶ possedisse gratia commodioris usus, quam divisionis, ut per *Tiraq. in tract. de præscri. §. 1. gloss. 4. vers. decimo quarto. parum ante finem. ibi, sunt autem.* *Mascard. d. concl. 526. sub num. 1.*
- 11 Quod autem facta fuerit ¶ divisio, probatur, si separatim & divisim bona, fructus percipiendo & solvendo onera, possessa fuerunt per decem annos inter presentes, & per viginti inter absentes. *Gloss. in l. penult. C. com. dividund.* *Tiraquel. qui hanc dicit communiorem opinionem in d. tract. de præscri. §. 1. gloss. 4. vers. 14.* *Mascard. d. conclus. 526. num. 2.* *Menoch. in tract. de præsumpt. lib. 3. præsump. 60. num. 3. & consil. 87. num. 77. lib. 1.*
- 12 Primo declaratur ista opinio, ut non procedat, si socius ¶ utendo re ad usum designatum eam locet tanquam suam, quia id facere præsumitur, non quia sit facta divisio, sed ratione communionis & juris, quod habet in re, ita dicit *Menoch. d. consil. 87. num. 73. lib. 1.*
- 13 Secundo declaratur non procedere, si sit facta alia divisio, etiam si nulliter ¶ facta fuerit. Nam si sit facta legitime, aut credendum est, quod prima præsumpta facta non fuerit, aut à prima per contrarium actum dicitur recessum. *Ruin. consil. 187. num. 12. lib. 2.* Si vero nulliter facta fuerit, nihilominus erit argumentum, primam præsumptam non fuisse factam, quia etiam ex actu nullo mens & voluntas agentium declaratur. *l. ult. ubi Bartol. ff. de rebus eorum, ita tradit Menoch. d. consil. 87. num. 74. & 75. lib. 1.*
- 14 Tertio declaratur, ut non procedat, quando partes ¶ essent inæquales, scilicet, quod



quod quisque non possideret partem dimidiam, seu aliam partem proportionabiliter sibi debitam. Tiraq. in d. tract. de prescript. §. 1. Glo. 4. vers. 14. Menoch. d. presumpt. 60. num. 6. Mascard. d. concl. 526. num. 8. & 9. ubi dicit hanc esse communio-  
 15 norem & verio-rem opinionem. Et multo magis non procederet, si alter ex sociis totam rem possideret. Ruin. consil. 162. num. 14. lib. 3. & Menoch. d. presumpt. 60. sub num. 6. Mascard. d. concl. 526. num. 12. Et quod non presumatur divisio  
 16 stante inæqualitate, ea ratione fit, quia nemo presumitur jactare suum. l. cum de indebito. ff. de probat. & sic non presumitur, quod consentiens fuerit inæqualitati ille, qui minus possidet, & suum jactare voluerit. Præterea dicunt Dd. quod ideo  
 17 presumitur divisio, quia agitur de modico præjudicio. Et quia ex primæva natura communionis socii erant obligati ad dividendum, facile presumitur et obligatio-  
 18 nis executio. Bald. in l. 1. sub num. 14. vers. pone duo fratres. C. de fideicom. Ruin. dict. consil. 162. num. 18. lib. 3. Mascard. d. concl. 526. num. 3. Et si præsumeretur divisio,  
 19 stante inæqualitate, ageretur de magno præjudicio, ex quo partes non sunt æquales. Bart. in quest. Mulier habens magnum patrimonium. colum. ultim. Mascard. d. conclus. 526. num. 11. Menoch. d. pres. 60. num. 6. in fin. & ageretur non de executione  
 20 obligationis solummodo, sed etiam de inductione & probatione alterius obligationis, nempe donationis, quia socius, qui minus possidet, suum donasse censetur.

Et ex his constat, non esse veram opinionem Salic. in l. penult. colum. 1. C. com. divid. quod presumatur divisio, licet et partes essent inæquales, ea ratione, quia  
 18 qui minus possidet, censetur recompensationem recepisse in pecunia. Nam non sequitur, potuit fieri recompensatio in pecunia: ergo facta fuit, Balb. in tract. de prescript. part. 3. princ. quest. 10. num. 44. Si enim censetur facta divisio ex eo, quia  
 19 constat quolibet possidere, non potest cense-ri, datam pecuniam, si quod eam socius habeat ab altero socio sibi datam, non appareat, & est ista solemnitas materialis, quod fuerit facta recompensatio in pecunia, & ideo non presumitur. §. pretium. Instit. de empt. & vendit. Ruin. consil. 162. num. 17. lib. 3. Et etiam, ut ipse dicit, duo specialia simul ex eodem cursu temporis induci non possunt, quod fuerit  
 20 facta divisio, & fuerit data pecunia.

Opinio Saliceti salvari potest, ut procedat, si inæqualitas et non sit magna, sed  
 19 tenuis & modica. Alex. consil. 92. num. 4. lib. 2. Alb. consil. 11. num. 24. lib. 1. Menoch. d. presumpt. 60. num. 8. Et dum dicitur, quod ad hoc, ut divisio rescindatur, debeat probari et deceptio ultra dimidiam, Simon de Prætis consil. 137. num. 12.  
 20 procedit in divisione, de qua constat vere factam fuisse, & non procedit, ubi est presumendum eam factam fuisse.

Quarto declaratur supradicta opinio non procedere stante inhabilitate et  
 21 rerum seu personarum, quia in quolibet actu tacite presumendo cetera omnia  
 L 1 1 2 habilia



- habilia requiruntur, ita tradit Decian. *consil. 73. num. 30. lib. 2.* post Ruin. *consil. 29. num. 4. lib. 4.* Et quod divisio à minore facta non valeat sine Iudicis decreto, & non interveniente iuramento, admittit Menoch. *d. presump. 60. num. 4.* ubi tamen hoc non procedere declarat, si minor major factus & possidendo bona divisa tacuit per decennium, quia ex tali taciturnitate censetur inducta tacita & solennis divisio, ita ut amplius retractari non possit, Bald. *consil. 282. proponitur, quod minor. Ruin. consil. 117. in fin. lib. 3.* Bald. *d. tractat. de prescript. §. 1. gloss. 4. vers. 14.* Mascard. *d. conclus. 526. num. 4.* Et quod multæ sint res, quæ ex propria natura, & ex partium conventionem, seu testatoris dispositione dividi non possunt, infra
- 22 videbimus. Divisionem etiam fuisse factam, probatur & ex libro æstimi seu catastro, si in eo res divisæ descriptæ apparent. Alex. *consil. 92. nu. 6. lib. 2.* Mascard. *d. conclus. 526. num. 13.* Menoch. *d. pres. 60. in fin.*
- 23 Potuit etiam probari & per testes, ita tenuisse Rot. Rom. & ex ea insurgere titulum habilem ad præscribendum, tradit Mascard. *d. concl. 526. n. 13.* Becci. *consil. 90. num. 8. & num. 21.* Præterea probatur divisio & ex confessione, si valida sit. Ruin. *consil. 29. num. 1. lib. 4.* Mascard. *d. concl. 526. in fin.* & faciunt ea, quæ dixi in cap. precedenti, num. 83. & tradita per Decian. *consil. 15. lib. 1.*
- 24 Constituto igitur de communione, & non apparente, divisionem & fuisse factam, cum erit ad eam deveniendum, ut de Iure fieri posse permittitur, videntum erit, qualiter, & quomodo sit facienda, & quidem conclusio erit verissima & indubitata, quod sit facienda Iudicis arbitrio, ut est text. in §. penult. *Inst. de offic. Iud. Petr. de Ubald. d. tract. de duobus fratr. part. 1. 1. sub n. 13.* Covar. *prætic. quæst. cap. ult. sub num. 3.* latissime hanc esse magis communem opinionem probat Tiraq. in tract. de Iure primigen. quæst. 60. num. 10. Cravet. *consil. 733. num. 15. lib. 5.* Menoch. in tract. de arbit. Iud. casu 123. Dominus Octavius Simoncellus Calliensis, vir nostra tempestate maxime eruditus, in tract. de Decret. minor. lib. 2. tit. 4. num. 36.
- 25 Et non est vera opinio existimantium, quod ætate major, seu ille, qui diutius & administravit, partes facere debeat, & alter ætate minor, seu qui minus administravit, eligendi facultatem habeat. Etsi Abraham major natu fecit partes, & Loth minor natu elegerit, ut legitur *Genes. cap. 13.* & tradit divus Augustinus de Civitate Dei lib. 16. cap. 20. tamen dicta dispositio non est pro lege habenda, quia non respicit mores, sed Iura & Iudicia, & ideo nos non astringit ad ejus observantiam. §. his ita. distinct. 6. ita declarat Tiraq. *d. quæst. 60. sub num. 13.* & post eum Simoncel. *d. tit. 4. sub num. 35.* Etiam huic opinioni non obstant ea, quæ habentur in l. 1. C. de his qui se detul. lib. 10. ubi dicitur, uxorem, quæ & se detulit, habere debere partem bonorum, & electionem, quia ibi id disponitur favore speciali ipsius mulieris, ut ibi Bart. declarat num. 3. & Tiraq. *d. quæst. 60. num. 12.* Neque obstat
- 26
- 27
- 28



obstat text. in cap. 1. de Paroch. quia ibi non loquitur de maiore & minori ætate, sed loquitur de eo, qui t̄ diu administraverat, & loquitur de Iure speciali intro-  
ducto favore fidei, ut per Tiraq. in d. c. 60. n. 11. Igitur cum Iudicis arbitrio di-  
visio sit facienda, erit videndum, quid Iudex t̄ agere debeat, ad hoc, ut ejus arbi-  
trio recte usus fuisse dicatur. Poterit, inquam, in divisione facienda uti iudicio pe-  
ritorum, ut per Hieron. de Monte in tract. de finib. regund. c. 103. num. 2. Et pote-  
rit divisionem à peritis factam non approbare, & alio modo in sua sententia divi-  
sionem accomodare, ut per eundem Hieron. de Monte in d. tract. cap. 102. in princ.  
& si erit facienda mensuratio à peritis partes præsentis esse debent, ut per Surd.  
conf. 452. n. 35. lib. 3. Et quia ex loci inspectione maxime veritas manifestatur §. fin.  
Inst. de grad. cognat. loca dividenda t̄ à Iudice respici solere tradit idem Hieron. de  
Monte d. tract. cap. 101. ubi ita factum fuisse dicit in lite, quæ tunc temporis verte-  
batur inter Gualdenses & Fabrianenses, & sub hac forma, ut persæpe observatum  
vidi in actis loci, visitatio scribi debet.

Die tali, &c. Iudex partibus t̄ instantibus, & una cum eis ad maiorem caute-  
lam, & pro maiore ipsius certitudine, se contulit ad locum differentię, de quo  
agitur, & una cum prædictis partibus & pluribus aliis ibidem astantib. locum præ-  
dictum bene & diligenter inspexit, ut verius posset in causa huiusmodi pronuncia-  
re, & iustitiam ministrare. Poterit etiam facere Iudex, quod in actis annotentur  
loci qualitates illę, quę ad causę diffinitionem pertinere possunt, ut tradit Hie-  
ron. de Monte in d. c. 101. in fin. Sed animadvertere debet, ne faciat t̄ prout fecit  
quidam Iudex penitus ignarus, qui in actis redigere fecit ea omnia, de quibus du-  
bitabatur, ita quod declaraverit, qualiter esset iudicaturus: fecit enim describe-  
re, quod aqua currebat naturaliter, & de hoc erat controversia, an curreret na-  
turaliter, sive opere manufacto, ita inquam locorum visitationes non sunt scri-  
bendę, quia esset aperire & declarare ipsius Iudicis voluntatem, quod Iudici ante  
sententiam facere non licet; ne teneatur pœna falsi, ut habetur in Directo. jud. c. 4.  
n. 7. vers. hinc Iudices. Advertat etiam caute Notarius, ne scribat in actis visitatio-  
nem fuisse t̄ factam & scriptam parte præsentē & consentiente, si vere non fuit  
præsentis, prout similiter factum vidi à quodam maligno Notario, qui alteri parti  
Iudice etiam consentiente favere volebat. Nam Notarius ita scribens gravi pœna  
falsi puniri debet l. 1. cum simil. ff. de falsi.

Potest etiam Iudex facta divisione, si partes t̄ non sunt concordēs in eli-  
gendo, uti iudicio sortis; ut ille prius eligat, cui iudicio sortis eligere posse  
contigerit, Bart. in l. 2. num. 6. C. quando & quibus quarta pars. Petr. de Ubald.  
d. tract. de duobus fratr. part. 11. sub num. 13. Tiraquell. d. cap. 60. num. 13. Co-  
varru. pract. quest. cap. ult. in fin. Menoch. in d. tract. de arbitr. jud. casu 123. sub  
num. 3.



# TRACTATUS DE

- 454
- 36 Et forte relicta, poterit Iudex partibus accommodatis t in ejus sententiam declarare, cui ex sociis quælibet pars sit assignanda, ut habetur in d. §. penult. *Inst. de offic. Iud. & in l. huiusmodi. §. fin. de ff. leg. 1.* Petrus de Ubald. d. part. 11. sub num. 13. & Tiraq. d. quæst. 60. num. 10. Pract. Papiens. in forma libelli pro hereditate, vel re singulari dividenda, in gloss. 1. num. 35. Et circa duo principaliter Iudex in divisione t facienda animadvertere debet, nempe ad personas dividere volentes, & ad res ipsas, quæ dividendæ veniunt. Primo circa personas considerare debet, an inter dividere volentes adsint minores, & an requirantur solemnitates, quæ in alienationibus minorum, & in eorum contractibus requiruntur. Nam divisio est t species alienationis. l. 1. C. com. utr. jud. l. 2. ff. de fundo dotali. Simoncel. d. tract. de decret. minor. lib. 2. tit. 4. Menoch. in tract. de arbit. jud. casu 171. num. 35. & in consil. 80. num. 1. & num. 56. lib. 1. Rimin. jun. consil. 244. num. 244. lib. 3. & consil. 368. nu. 24. lib. 4. & consil. 625. num. 52. lib. 6. Gabriel. consil. 84. num. 10. lib. 1. Beccius consil. 24. num. 8. & num. 30. & consil. 9. num. 10. Surd. consil. 308. num. 18. lib. 3. Decian. consil. 39. num. 7. lib. 2.
- 39 Et similis t permutationi, Bursat. consil. 295. num. 18. lib. 3. Simoncel. d. tract. lib. 2. tit. 4. num. 17. Decian. consil. 30. num. 14. lib. 1. & consil. 55. num. 74. lib. 3. Rimin. jun. d. consil. 244. num. 246. lib. 3. Et quod sit similis t venditioni, tradit Cravet. consil. 377. num. 6. lib. 3. & Simon. de præct. consil. 169. num. 7. Et quod dicatur contractus t innominatus, & quod adimpleri ex una parte, non sit locus poenitentiae, tradit Decian. consil. 39. num. 102. & 103. lib. 2. & quod dicatur transactio, tradit ibid. num. 104. & in consil. 52. num. 12. lib. 1. Beec. consil. 111. num. 33. Simon de Præct. consil. 137. num. 70. Quare cum ex prædictis constet, quod dividere t sit alienare, erit à Iudice considerandum, divisionem à minore fieri non posse absque ejus decreto, Menoch. in tract. de arbit. jud. casu 171. num. 34. Opi. in l. filiusfamilias, §. divi. nu. 112. ff. de leg. 1. Simoncel. in d. tract. de decret. minor. lib. 2. tit. 4. num. 16. vers. superiori itaque. ubi infinitos citat, & de communi opinione testatur Lamberteng. in tractat. de solemnitat. requisit. in contract. mul. Gloss. 1. num. 30.
- 43 Ampliatur etiam, hanc opinionem non solum procedere in rebus t immobilibus, sed etiam in mobilibus, puta in mercibus in negotiatione existentibus. Socin. consil. 254. col. 1. & 2. lib. 2. Menoch. d. casu 171. sub n. 34. & Simoncel. d. tit. 4. num. 14. & ea ratione moventur, quia mercatura t & negotiatio, cum sit quid universale, & possit augeri, inter immobilia computatur. Cum enim possit augeri, fortius dici debet, quod possit conservari. Bart. in l. cum pater. §. in causa. ff. de legat. 3. Socin. d. consil. 254. num. 1. lib. 2. Verum quia ista ratio t perpetua non est, dicendum est, quod ea cessante, merces etiam dividi poterunt absque decreto, ut dividi possunt mobilia, quæ servando servari non possunt, ut supra dicam. Nam potest esse, quod sit dissoluta societas morte, vel alio modo absque facto minoris,



minoris, & quod res sint communes, & non sint in societate. Et quia cessante societate solummodo communione stante considerari non potest, quod favore minoris amplius augeri deberet, quia ex societate extincta amplius lucrum causari non potest, ideo lucri augmento cessante, & sic cessante causa, videtur dicendum, quod dictæ res amplius inter mobilia, quæ servando servari possunt, connumerari non possint, & per consequens, quod absque decreto dividi debeant.

Ampliatur ulterius dicta opinio, ut procedat † in fructibus & redditibus annuis, 46 ut dividi non possent sine decreto. Bald. in l. ult. C. com. divid. à quo non dissentit Socin. in regul. 329. fol. 1. & Barbat. apud Curt. sen. consil. 67. num. 20. & Menoch. d. casu 171. sub num. 34. ubi dicit, quod male horum immemor consuluit Socinus junior consilio septuagesimo nono, num. 7. lib. 1.

Si minor vellet dividere rem, ex qua fructus annui, & annui redditus proveniunt, Baldi opinio sequenda esset, quia ageretur de divisione rei immobilis seu connumeratæ inter immobilia, ut est annuus census. Si vero vellet dividere fructus annuos, sive pecunias provenientes † ex annuo censu, non video, quare id 47 facere non possit, cum inter mobilia connumerentur, & si non dividerentur, remanerent in totum penes socium cum minoris damno, & Socinus junior proprie loquitur, quod minor non potest dividere proprietatem sine causa, sed quod bene potest dividere fructus, & plures tenentes hanc opinionem citat, & eam. num. 6. dicit esse communem, & ita post eum eam esse communem dicit Rolan. consil. 81. num. 33. lib. 1. & cum hac distinctione transit etiam Simoncel. d. tit. 4. sub num. 14. Supradicta opinio sic ampliata declaratur non procedere, si divisionis iusta † 48 adsit causa; tunc enim divisio, iusta causa stante, fieri poterit, l. si convenerit. in fin. & l. seq. ff. pro soc. Bart. in l. inter pupillos. ff. de aut. tut. Opiz. in l. filiusfamilias. §. divi. num. 112. ff. de legat. 1. & ita tenent omnes relati à Simoncel. d. tit. 4. num. 6.

Una iusta causa erit, si socius, seu frater major † provocat minorem ad divi- 49 sionem, d. l. penult. & ibi Gloss. & Dd. C. de prad. minor. Menoch. d. casu 171. num. 36. Simoncel. d. tit. 4. num. 25. Lamberteng. d. tractat. gloss. 1. num. 30. Et ea ratione opinio ista comprobatur, quia cum minor provocatur, dicitur alienare † ex 50 necessitate, & non facto suo, & lex loquens de alienatione intelligitur de voluntaria, non autem de necessaria, l. 1. ff. de fundo dotat. l. alienationes. ff. famil. erisc. & actus ex necessitate factus non comprehenditur sub lege prohibente actum fieri, Roman. consil. 107. num. 2. & consil. 219. num. 7. & consil. 457. num. 3. & dicit Bald. in l. quoties. C. de fideicommiss. quod prohibitus alienare, si provocetur † ad 51 divisionem, poterit super tali re prohibita alienari transigere, quia talis transactio dicitur necessaria. Simoncel. d. tract. tit. 4. num. 25. ubi etiam sub num. 26. subjun-



- subjungit, quod statutum prohibens alienationem non habet locum, ubi quis cogitur ex necessitate laudi, ut per Curt. sen. in *conf.* 27. num. 15. & per Paris. *conf.* 98. nu. 29. lib. 1. Et si minor cedit fidejussori & iura ex necessitate, ut habetur in l. 2. C. de fidejuss. quod non requiratur decretum, tradit Simoncel. d. tit. 4.
- 33 n. 27. Quia communio potest & esse sine societate, l. heredes. §. non tantum. ff. fam. mil. eris. si fuerit à socio maiore disdicta societas, cum adhuc res sint communes sine societate, quid erit dicendum, an dicatur per disdictam facta provocatio à maiore, ut alia provocatione non sit necesse pro communium rerum divisione facienda? Credo alia provocatione non esse necesse, quia si res erant communes vigore societatis, videtur socius maior, facta disdicta, declarare, quod non intendat, quod sint amplius communes, & non obstat, quod res communes esse possint absque societate, quia modo agimus de communione ex causa societatis, & quis removendo causam intelligi debet, quod ejus effectum remove intendat; juxta vulgarem regulam: *remota causa, removetur effectus.* §. ergo non omnes. *Inst. de nuptiis.*
- 34 Quid erit dicendum, si non constet, à quo fuerit & facta provocatio; an in dubio dicendum sit, eam factam fuisse à maiore, seu à minore, duo casus distinguuntur. Primus est, quando divisio fuit facta judicialiter, adhibito prætoris decreto. Secundus est, quando fuit facta extrajudicialiter. In primo casu præsumitur facta provocante maiore ea ratione, quia gesta prætore auctore præsumuntur solemniter gesta. In secundo casu non præsumitur facta provocante maiore, ita distinguit Gabriel. *consil.* 36. num. 42. lib. 2. Menoch in *tractat. de præsumpt.* lib. 3. *præsumpt.* 61. & cum hac opinione videtur etiam transire Simoncel. in d. *tract.* tit. 4. num. 32. in fin. Supradicta opinio, quod minor provocatus & à maiore possit dividere ampliatur procedere, ut dividere possit etiam absque Iudicis decreto, ut est textus, & ibi Gloss. & Dd. in d. l. penult. C. de præd. minor. Simon de Præt. *consil.* 10. num. 38. Simoncel. d. tit. 4. num. 28. ubi dicit, quod est notatu dignum, quia ex hoc resultat & quædam substantialis differentia inter alienationem & divisionem. Nam alienatio licet ex necessitate fiat, nihilominus requiritur Iudicis decretum l. ob as. C. de præd. min. Et hoc ea ratione factum esse credit, quia cum minor provocatur ad divisionem, necesse habet rem illam solummodo dividere, & non aliam, quam communem habet, ideo non est necessarium Iudicis decretum ad rem eligendam, quæ dividi debeat; in alienatione vero requiritur Iudicis decretum ad hoc, ut rem distrahendum eligat, quæ sit pupillo minus damno. l. magis puto, §. non passim. ff. de rebus eorum.
- 37 Ampliatur secundo prædicta opinio, ut procedat, etiam si tutor & minoris adhuc tempore divisionis non fecisset inventarium. Roman. *consil.* 106. in fin. Simon. de Præt. *consil.* 10. num. 38. & etiam si adesset statutum & imponens formam ser-



servandam in contractibus minorum, quia vult ipse, quod intelligatur secundum dispositionem Iuris communis, secundum Alex. in *consil.* 62. lib. 2. & quod non habeat locum in contractibus gestis cum tutore secundum Angel. Aret. in §. *heres* 59 quoque vers. *quaritur*. Bart. *Inst. de oblig. quæ ex quasi contr. nasc.* & Alex. *consil.* 189. num. 11. & seq. lib. 7.

Ampliatur tertio, ut procedat etiam inter ipsos minores in à majore provocatos, quia etiam inter ipsos stante provocatione à majore facta divisio fieri poterit. Glo. in l. *inter pupillos*. ff. *de auct. tut.* & ibi Bart. Simoncel. vero in d. *tract. de decret. minor.* tit. 4. lib. 2. num. 29. & 30. licet Dd. fuerint communiter hanc ampliationem secuti, quasi aves, aut oves imitati, quarum una quando volat, aut quo cursum dirigit, omnes aliæ sequuntur, eam omnino falsam esse arbitratur, motus ex quibusdam, quæ ibidem videri possunt, ego vero, cum sit communis, ab ea recedere non audeo. Censendum est enim, quod & maturitate, & judicio, & non naturali instinctu à gravissimis & prudentissimis viris fuerit approbata, & in rebus societatis videtur mihi, quod procedat sine difficultate, quia facta provocatione ab uno dissolvitur quoad omnes. l. *actiones*. §. *morte*. ff. *pro soc.* & omnes pariformiter sunt socii directæ. §. *ex quibusdam*. *Institut. de pœna temere litigan.* Gloss. in §. *fin.* *Institut. de societ.* & cuique ex eis facta dissolutione pariformiter, & non in communi pars assignari debet causa communionis dissoluta.

Inter ipsos minores procedit, quod se ad invicem ad divisionem provocare non possint. Roman. d. *consil.* 105. Simoncel. d. tit. 4. sub num. 32. vers. *Tertio declaratur*. Etiam minores dividere non poterunt, quando alia via esset in eis bonis interdictum. Socin. in  *suis regul. & fallent. reg.* 228. *fallent.* 2. Menoch. d. *casu* 171. sub num. 36.

Secunda principalis causa deveniendi ad divisionem iusta erit, si socius sit rixosus, & si bona communia dilapideret, l. *si convenerit*. in fin. ff. *pro soc.* ita tenent longa serie relati à Simoncel. d. *tract. tit.* 4. nu. 6. & de communi testatur, & num. 7. dicit, quod à Iudicis arbitrio pendet, quando socius rixosus dici debeat, ex Menoch. in d. *casu* 171. num. 36. in fin.

Et ratio hujus opinionis est, quia nimis videretur iniquum, si minor cogeretur stare cum socio rixoso, & damnofo, & ubi prohiberetur divisio favore minoris, in ejus odium retorqueretur. Vel ratio est, quia socius rixosus inquietando & dissipando dicitur provocare, ponit has rationes Simoncel. d. tit. 4. sub num. 8.

Verum ista opinio declaratur non procedere, ubi cum prohibitione legis in adjuncta esset etiam prohibitio testatoris, ita tradit Cuman. in l. *filiusfamilias*. §. *divi*. in princ. ff. d. *leg.* 1. & ibi. Alex. circa princ. & Ias. in 1. *lect.* num. 23. & in 2. *lect.* num. 34.

M m m

&amp; 66.



- & 66. Crott. num. 4. Ripa. num. 23. & Socin. jun. num. 64. dicens hanc opinionem magis communiter approbari, & in propria divisionis materia se alias consuluisse Pisius, dum ibi degeret, & est *consil. 84. lib. 1.* Menoch. d. casu 171. sub num. 38. & clarius in *consil. 95. num. 124. lib. 1.* moventur per text. in §. sanctissimus. de alienat.
- 67 & *emphyt.* & dicunt, quod ultra legis prohibitionem testatoris prohibitio & aliquid operari debet, ab hac opinione recedit eruditissimus Simoncel. in d. tract. de decret. minor. lib. 2. tit. 4. motus validissimis rationibus, ut penes eum videre licet, & ejus opinioni libentissime assentirem, si à communibus traditionibus recedere fas esset, sed inhærendo communi opinioni potest declarari, quod sit prohibita rei divisio, tamen poterit dividi ratione culturæ, & poterunt dividi fructus, seu quod fructus recipiantur alternis annis, & sic consulatur minorum indemnitati. Et cum hic de divisionis prohibitione mentio facta fuerit, quæro, an pacto fieri possit, quod res & non dividatur? Pract. Pap. in forma libelli pro hereditate, vel re singulari dividenda, in ver. domum unam. num. 3. dicit, quod licet fuerit appositum pactum, quod res nullo tempore dividatur, tamen quod divisio fieri poterit, quia tale pactum est nullum, l. in hoc iudicium. §. si convenerit. ff. commun. dividund. Sed secus esse, si alter alteri pactum faciat de non petendo partem suam, quia per illud inducitur remissio totius Iuris, quod quis habet in parte sua, d. l. in hoc iudicium. in fin. ff. com. divid. Vera ipse loquitur in hac ejus distinctione, sed latius examinando materiam, tres casus considerari possunt.
- 69 Primus est casus, quando partes & convenerunt de non dividendo in perpetuum, & quia dictio, in perpetuum, intelligitur durante vita paciscentium. Glo. in l. 1. ff. pro soc. & in c. si gratiose, in ver. perpetuo. & in c. fin. in verb. perpetuus. de rescript. ideo tale pactum valet, sicuti valeret, si fuisset dictum, divisionem non debere fieri in vita paciscentium. Licet enim Socin. *consil. 278. lib. 2.* dicat, communem opinionem esse in contrarium, & idem dicat ejus auctoritate motus Marchabr. *consil. 83. num. 11. & seq.* tamen quod decipiatur Socin. & quod ista sit magis communis opinio tradit Grat. *consil. 66. numero 12. lib. 2.* & Seraf. in tractat. de privileg. juramen. privileg. 58. num. 14.
- 70 Secundus est casus, quando inter partes & fuit conventum, ne intra certum tempus dividatur, & pactum valere & esse servandum, tradit Salicet. in d. l. in hoc iudicium. §. si conveniat. ff. commun. divid. Socin. d. *consil. 278. lib. 2.* & hunc casum dubium non habere tradit Grat. *consil. 66. num. 12. lib. 2.* & Seraf. d. privileg. 58. num. 15.
- 71 Tertius & ultimus casus est, quando partes convenerunt expresse & de nunquam dividendo, & pactum non valere dicendum est. d. l. in hoc iudicium. §. si conveniat. ff. commun. dividund. l. si fratres. §. idem respondit ff. pro soc. Grat. d. *consil. 66. colum.*



*column. 1. lib. 2. Roland. consil. 84. lib. 1. Simoncel. d. tract. tit. 4. num. 8.* Sed iste tertius casus declaratur, si interveniat juramentum, quia pactum ipsius et juramenti vigore erit observandum, ut late probat Serafin. *in d. privileg. 66. num. 18.* & ante eum Roland. *in consil. 6. num. 55. lib. 1.* ubi etiam ad Alex. *in consil. 18. lib. 2.* tenentem contrarium respondit, & bene, ejus dicta procedere posse in actibus dependentibus à mera voluntate jurantis, ut est constitutio Procuratoris facta cum juramento de non revocando, sed non procedere in pacto, in quo alteri est jus quesitum, per tex. *in c. cum contingat. de jurejur. & in c. quamvis. de pactis in 6. & in auct. sacramenta puberum. C. si advers. vendit.* Et secundum hanc opinionem fuisse judicatum in Excellentiss. Subalpino Senatu, in quo semper sederunt gravissimi viri, testatur Add. ad Pract. Papiens. *informa libelli, quo agitur pro hereditate, vel re singulari dividenda, in verbo demum unam, versicul. tale pactum.*

Declaratur ista limitatio et de juramento non procedere in universitate, quia cum non habeat animam, in ea non cadit dispendium salutis æternæ, Corne. *consil. 48. num. 2. lib. 3. Seraf. d. privileg. 58. sub num. 6.* Declaratur etiam, ut procedat quando pactum et cum juramento de non dividendo fuisset factum de re particulari, puta de claustris & puteis, & alia re particulari, ut loquitur Corn. *consil. 13. lib. 4.* Sed non procederet, ubi esset factum super omnibus bonis, quia tolleretur liberam testandi facultatem, ut dixi supra *cap. 32. num. 43.*

Secundo principaliter circa personas dividere volentes Iudex et considerabit, an ad sint mulieres, quæ ex statuti dispositione solemnitates quasdam observare tenentur; nam statuti solemnitatibus non servatis divisio fieri non poterit. Simon de Præt. *consil. 169. num. 7. Lamberteng. in tractat. de solemnitatibus. requi. in contr. mul. Glo. 1. num. 30.* ubi sub *num. 35.* dicit, quod licet minores et cum causa, puta si sint provocati, dividere possint absque solemnitatibus, tamen quod id mulieres facere non poterunt, & rationem diversitatis esse dicit inter minorem & mulierem, quia minor dividit cum auctoritate tutoris, & persona mulieris à statuti solemnitatibus adjuvari debet.

Verum ad prædicta sciendum est, quod divisio maxime minori & mulieri et utilis valida erit facta, etiam absque solemnitatibus. Dec. *consil. 532. column. 2. lib. 2.* Tiraquell. *in tractat. de legibus connubial. gloss. 8. quasi. 8. num. 89.* Cravet. *consil. 268. in fin. Menoch. d. casu 171. sub num. 37.* Ab hac opinione recedit Simoncel. *in d. tractat. tit. 4. sub num. 20.* sed ab ea non est recedendum, quia quod sit magis communis, tradit Lamberteng. *in d. tractat. in fin. num. 168.*

Valida etiam erit, si facta fuerit à patre minoris et bonorum legitimo administratore, Simoncel. *d. tractat. lib. 2. tit. 4. num. 18. & lib. 3. tit. 8. inspect. 1.* Et erit valida stante statuto, quod major et decem & octo annis dicatur esse perfecta ætatis.

M m m 2

Corn.



Corn. *consil.* 118. *num.* 6. *lib.* 3. contrarium tenet Simoncel. *d. tract. lib.* 2. *tit.* 4. *num.* 19.

- 80 Iuramento etiam roborata et divisio valida erit, ut per Simoncel. *dict. lib.* 2. *tit.* 4. *num.* 21. Simon de Præt. *consil.* 137. *num.* 162. Socin. jun. *consil.* 53. *lib.* 1. Hon-  
ded. *consil.* 34. *num.* 62. & seq. *lib.* 1. Iudex consideratis personis dividere vo-  
81 lentium, postea etiam res ipsas, quæ et dividi debent, considerare debet. Pri-  
moque considerabit, an inter res dividendas adsint bona feudalia & emphyteu-  
tica, & iura incorporalia, quia si dividi non poterunt res ipsæ, erunt dividen-  
dæ fructus, census, & eorum administratio facienda alternis annis. Covarru.  
*practicar. quest. cap. fin.* Cravet. *consil.* 318. *lib.* 2. & *consil.* 895. *lib.* 5. Roland. *con-*  
*sil.* 81. *lib.* 1. Bursat. *consilio* 291. *numero* 127. *lib.* 3. Menoch. *in tractat. de presumpt.*  
*lib.* 3. *presumpt.* 60. *numero* nono. Decian. *consil.* 23. *num.* 37. *lib.* 1. Surd. *consil.*  
308. *num.* 24. & *consil.* 382. & *consil.* 384. *lib.* 3. Corbul. *in tractat. de emphy. tit. de*  
*causa privat. ob alienat. irrequi. dom. fa. limit.* 7. Rimin. jun. *consil.* 57. *lib.* 1. &  
*consil.* 58.
- 82 Ita de iure patronatus, quod pluribus in solidum et competit, quod dividi non  
possit, tradit Bald. *in l. familia. C. com. utr. jud.* Et quod inter patronos discordan-  
tes in presentando sit commoditas presentandi dividenda, habetur *in clemen. 1. de*  
*jur. patron.* tradit Ias. *in l. stipulationes non dividuntur. colum. 5. vers. extra Gloss. ff. de*  
*verbor. obligat.* Roland. *d. consil.* 81. *num.* 30. *lib.* 1.
- 83 De servitutibus etiam, quæ dividi et non possunt. *l. usus pars. ff. de usu & habit.*  
*l. stipulationes non dividuntur. ff. de verbor. obligat.* quod eorum commoditas sit di-  
videnda, dicendum est. *l. via. ff. de servit. Glo. in l. si partem. in si. ff. de servit.*  
*rust. pred. Dd. in l. stipulationes non dividuntur. ff. de verbor. obligat.* Socin. *consil.* 68.  
quod est duplicatum, *consil.* 165. *lib.* 2. Curt. sen. *consil.* 69. *col.* 8. Rolan. *consil.* 81.  
*num.* 29. *lib.* 1.
- 84 Similiter de via communi inter duas et civitates, quod dividi non possit, &  
quod sint dividenda pædagia, quæ ibi exiguntur, & quod in maleficiis, quæ ibi-  
dem committuntur, habeat locum preventio, tradit Petr. de Ubald. *d. tract. de*  
*duobus fratr. part. 11. num.* 25. Sed de præventionē in maleficiis videnda sunt ea,  
quæ novissime tradit Decian. *in suis tractat. criminal. part. 1. lib.* 4. *cap.* 20. Et de  
85 rebus, quæ dividi non possunt, stante et prohibitionē, quod fructus dividi  
poterunt, testando de communi opinione, tradit Socin. jun. *consil.* 79. *colum.*  
2. *lib.* 1. Roland. *d. consil.* 81. *num.* 33. *lib.* 1. Et quod etiam divisio fieri possit  
ratione commodioris culture, tradit Alexand. *conf.* 25. *colum.* 3. *lib.* 5. Ruin.  
*consil.* 29. *colum. pen. lib.* 5. Decian. qui dicit, quod per talem divisionem non  
definit fundus esse communis, & non efficiuntur plures fundi, *in consil.* 11. *num.*  
22. *lib.* 1.

Secun-



Secundo considerabit, an res, puta fundus, commodam ꝛ patiatur divisio- 86  
nem, quod quando sit, declarat Bald. in l. sancimus. C. de donat. & in c. 1. in princ. de  
duobus fratr. de nov. benef. invest. & Decian. consil. 15. num. 38. lib. 1. & erit ista decla-  
ratio Iudici arbitraria, cum certa regula dari non possit. Et si videbit eam commo- 87  
dam ꝛ non pati divisionem, uni erit adjudicanda, à quo alteri sue partis pretium  
erit solvendum, ut per Bart. in l. ad officium. C. com. divid. ubi ponit libelli for-  
mam, quando agitur communi dividundo pro re singulari, & dicit, quod in ejus  
conclusionem contineri debet, quod res dividi debeat, & terminari, vel uni ex eis  
assignari, alteri soluto pretio, prout Iudicis æquitati magis videbitur. Et dicit,  
quod Iudex suo arbitrio potest æstimationem facere, si vult, etiam partes non in-  
terrogando, pro quo pretio eam habere vellent. Et quod hoc potest facere inter-  
rogando partes, & admittendo etiam extraneos ad licitationem, ut in d. l. ad offi-  
cium habetur & in l. 1. & ibi Gl. C. eod. tit. etiam si plures res dividantur, si non pos-  
sit congrue fieri divisio, qui plus habebit, alteri, qui minus habet, pecunias refi-  
cere erit cogendus Petr. de Ubald. d. part. 11. sub num. 13. Contra hanc Bart. opi-  
nionem ꝛ faciunt tradita à Bald. in l. sancimus. Cod. de donat. nam vult, quod si res 88  
commode dividi non possit, præferatur ille, qui in re habet maiorem partem.  
Verum à Bart. opinione non est recedendum, & est intelligendum Bald. loqui,  
quod in pari licitatione solummodo præferatur ille, qui in re maiorem partem ha-  
bet, ita tradit Tiraq. in tract. de jure primigen. q. 60. num. 16. Capic. decis. 36. Et si  
adesset minor seu mulier, quando uni res in totum ꝛ venit adjudicanda, quæ so- 89  
lemnitates requirantur, ponit Lambert. in d. tract. de solemn. requi. in contract.  
mal. Gl. 1. nu. 32. Verum licet Iudex, ubi res commodam ꝛ non patiatur divisio- 90  
nem, possit, ut jam dictum est, uti licitatione, tamen hoc non procedit, si res  
patiatur divisionem, quia unicuique erit pars assignanda, & quod unus ex eis sue  
partis æstimationem accipiat, cogi non poterit l. 1. & ibi Gl. Bart. & Bald. C. com. utr.  
jud. Tiraq. d. quest. 60. sub n. 16. Et æstimatio facienda de re, quæ ꝛ non patitur com- 91  
modam divisionem, non debet fieri pro parte solummodo, quæ esset alteri assign-  
nanda, sed de tota re, quia major sit æstimator de tota re quam de parte, ut dicit  
Gl. & post eam Bart. in d. l. 1. C. com. divid. Tertio considerabit Iudex, quod se-  
cundum Azonem in sum. C. com. divid. §. in ceteris. divisio erit facienda in primis co- 92  
modo, in quo ꝛ concordant socii; secundo, quod sociorum omnium utilitas, &  
non unius solummodo erit attendenda, quia communis utilitas est præferenda  
privatæ. l. Iudicem. ff. com. divid. l. si convenerit. ff. de reg. jur. l. actione. §. Labeo. ff. pro  
soc. & hanc Azonis opinionem refert & sequitur Petr. de Ubald. d. tract. part. 11.  
sub n. 15. Et considerabit, quod partes ꝛ non erunt assignandæ segregatæ, uni vi- 93  
delicet in capite, & in medio, & alteri post principium, & in fine, sed quoad  
possibile est, unite, continue, & congrue fieri debent. l. venditor. & l. penult. §.  
M m m 3 fin.



- 94 *fin. ff. de actio. empti.* Et si unus ex dividendis ¶ habet fundum prope fundum dividendum, & altero nihil ibidem possidente, pars possidenti assignari debet juxta fundum suum. *l. 2. C. de act. empti. lib. 2.* facit *l. si fundus. ff. de leg. 2.* ita tradit Petrus de Ubald. *in d. tract. part. 11. sub num. 13. Capic. decis. 42.* Etiam considerabit, quod
- 95 non quilibet ¶ res dividi debeat, sed quod simul in grosso poni debeat, *Gl. in l. 2. in ver. participibus. C. quando & quibus quarta pars lib. 10.* quæ dicit ex illa lege notandum esse argumentum contra pessimos & malevolos coheredes, qui propter unius minimam portionem, vel alterius maximam invidiam minutatim, puta per sulcos, hereditatem dividere, vel etiam per perticas cupiunt, & dicit pro hoc facere text. *in l. 2. & quæ ibi not. ff. ad leg. falcid. Anchar. Regien. quest. 40. lib. 3.*
- 96 Insuper etiam considerabit, quod aliquando res aliqua ¶ incommuni erit retinenda, & divisioni, & æstimationi locus non erit, ut si duo socii habeant domus contiguas, & ante domus habeant vestibulum, nam si non recipiat commodam divisionem, nec æstimationi locus erit, quia unus ex dominis domorum vendito vestibulo, & sic deficiente sibi aditu, cogeretur etiam vendere domum, textus est *in l. arbor. §. de vestibulo, ff. com. divid. & ibi Bald. Capit. decis. 63.*
- 97 Quarto Index considerabit etiam, pacta super ¶ divisione à sociis inita esse observanda. *l. 1. §. si conveniat. ff. de positi. l. si non fuerint. ff. pro soc.* sed considerabit, an pactum de divisione facienda societate finita uno modo observari debeat, societate finita alio modo? Et ratione æqualitatis servandæ dicendum est, quod servari debet. *§. illud. Inst. de societ. l. fin. Cod. de fruct. & lit. expens. Anchar. consil. 350. in questione prædicta colum. 1. vers. quarto quia preventio.* Ubi autem inæqualitas ex tali pacto insurgeret, aut dicendum est, quod non valeat, aut quod factum in uno casu dissolutionis ad alium extendi non debeat, ut late probat Cravet. *consil. 173. lib. 11.*
- 98 Quinto considerabit, si res cum absente ¶ sit dividenda, qui procuratorem non dimisit, & quid sit agendum, docet Bald. *in l. coheredibus. Cod. famil. ercisc.* ubi dicit, quod formari debet libellus contra absentem, & debent citari in genere ejus affines, cognati, & amici per edictum, & alio ex eis comparente defensorio nomine, cum eo agendum erit, & si voluerit litem motam absenti denunciare, erit ei concedendum, per text. *in aul. quæ in provincia. C. ubi de crimin. agi oportet. & in l. neque impuberes. in fin. ff. de in jus voc. & si nemo comparuerit, & indefensus remaneat, & non speratur, quod de proximo sit rediturus, curator erit dandus bonis absentis, & cum eo judicium experietur. l. ab hostib. in princ. ff. quibus ex caus. majo.* & hæc dicta Baldi refert Petr. de Ubald. ejus frater *in d. tract. part. 11. num. 26.* & valet divisio favore absentis, si cadat in ejus utilitatem, Decian. *consil. 39. num. 146. lib. 2.*

Sexto



Sexto considerabit, quid circa actiones † & obligationes agendum sit? Et qui- 99  
dem circa credita existentia in persona cujuslibet sociorum, communibus expen-  
sis erunt exigenda, & communi periculo, Alex. *consil.* 131. *sub num.* 8. *lib.* 1. Et si  
ante exactionem erunt dividenda, cessione uti opus erit, & ille, cui competit  
actio, non erit obligatus retinere actionem, & alteri solvere pecuniam, sed dicitur  
ejus debito satisfecisse cedendo actiones, & sufficit, quod debitores essent ido-  
nei tempore contractus, ita ut cum eis contraxisset quilibet diligens paterfa-  
miliās. *l. qui sub conditione. §. fin. ff. de condit. & demonstr.* Dec. *cons.* 533. *nu.* 2. & 3.  
*lib.* 2. Circa vero debita talis distinctio † adhibenda est. Aut adhuc non erant so- 100  
luta, & in divisione erunt interponendę cautiones de servando socium indemnem  
à debitis præfatis, & non potest socius, in cujus persona debitum residet, quan-  
tatem debitam tempore divisionis extrahere de societate, *l. cum socii. ff. com. di-  
vid.* & *l. omne as. & l. seq. ff. pro soc.* Aut erunt jam soluta, & tunc erit ei in divi-  
sione satisfaciendum, *l. si socii. & ibi Gl. in ver. præsens. ff. pro soc.* sic de expensis fa-  
ctis pro rebus societatis, etiam si res sit perempta, est text. in *l. 4. & in l. in sum-  
ma. ff. com. divid.* Simon de Pratt. *consil.* 142. *nu.* 25. Aut non erunt soluta tempo-  
re divisionis, sed erat socius condemnatus ad solvendum, & erit indemnitas con-  
servandus non per cautionem, sed per solutionem. Petr. de Ubald. *d. tract. de  
duobus fratr. part.* 11. *num.* 32. per text. in *l. certum. Cod. famil. erisc.* Aut neque  
etiam erat adhuc condemnatus, sed de proximo condemnari debebat, vel erat  
obligatus ex obligatione habente executionem paratam, & similiter erit in divi-  
sione per solutionem indemnitas conservandus. Petr. de Ubald. *d. tract. part.* 8.  
*num.* 13. ubi dat exemplum de instrumento habente clausulam guarentigię, & de  
libro mercatorum habente executionem paratam ex forma statuti, & faciunt tra-  
dita per Cyn. & Bald. in *l. certum. C. famil. erisc.* & per eundem Bald. in *l. si pro ea.  
in 6. quest. C. mand. Alex. consil.* 72. *num.* 6. *lib.* 2. Ias. in *l. admonendi. num.* 54. *ff. de  
jurejur. Gales. in tract. de claus. in for. cam. sol. mihi* 117. *num.* 5. Rota Genuens. *decis.*  
28. *num.* 10.

Septimo considerabit, quid circa servitutes † agendum sit. Nam quando sit 101  
divisio rei communis non censetur actum, quod quis habeat servitutem per  
partem alterius. *l. via constitui. §. quicumque.* ubi Bar. Bald. Flor. & ceteri com-  
muniter, qui dicunt hoc non procedere in legato, sed bene procedere etiam in  
venditione, idem tradit Ias. in *l. servum filii. §. fin. ff. de leg. 1.* Fabian. in *tract. de  
empt. & vendit. q.* 6. *nu.* 17. *n.* 7. Bertaz. in *tract. de clausul. claus.* 23. *Glos.* 1. *num.*  
4. Capic. *decis.* 187. Et hoc esse utile scire, maxime inter fratres † dividentes do- 102  
mum, dicit Petr. de Ubald. in *d. tract. de duobus fratr. part.* 11. *num.* 9. ubi ponit exem-  
plum de tribus fratribus, qui habebant domum communem habentem tria sola-  
ria, & venerunt ad divisionem, & cuilibet fratrum assignatum est unum solarium,  
& illi,



- & illi, qui habebant solaria superiora, volebant transire per solarium inferius, alio fratre invito, prout transire ante divisionem soliti erant, & determinat hoc ab eis fieri non posse, & facultatem seu servitutem transeundi non censi reservatam, per textum in *d. l. via constitui. §. quacunque ff. de servitut. rust. præd.* Ad hoc, 103 igitur ne eveniat, ut unus ex sociis dividendis careat servitute, seu facultate eundi ad partem suam, erit à Iudice animadvertendum, & dicit Petrus de Ubald. *d. part. 11. sub num. 9.* quod fratres dividentes cauti esse debent, ut reservent expresse aditum ad partem in divisione assignatam. Idem tradit Socin. *consil. 139. lib. 1.* ubi docte declarat, quod ista reservatio respectu possidentium solaria inferiora non erit servitus, quia ipsi non habent directum dominium, cum non sint domini soli, sed tantum utile, sed quod erit solum facultas transeundi, & quædam personalis commoditas, per Glos. ut dicit ipse communiter approbatam in *l. si fundum sub conditione. §. qui fundum. ff. pro soc.* Et quod pro hac reservatione facienda 104 sufficiat, & facta dicatur, si in instrumento fuerit appositæ clausula cum accessibus & egressibus suis usque in vias publicas, tradunt Bart. & Dd. in *l. binas ades. ff. de servit. urban. præd.* Petr. de Ubald. *d. part. 11. sub num. 9.* ubi tamen dicit cautius esse, si iter seu aditus exprimat per talem locum reservatus. Et cavendum est, 105 quod in reservatione, quæ fit de servitute, verba concipiantur ita, ut respiciant tempus futurum, non præsens, cum de præsentis servitus non competeret. Corn. *consil. 146. lib. 4.* Et si plures sunt reservandæ servitutes, omnes reserventur, quia si solum una reservaretur, ceteræ remissæ censerentur. Afflict. *decis. 298.* Bertaz. in 106 *dict. tract. de clausul. claus. 23. Glos. 1. sub num. 4.* si servitus erit continua, putatigni et immittendi, & oneris ferendi, reservatione opus non erit, quia res transit cum tali onere, & servitute, Petr. *d. part. 11. sub num. 9.* Capic. *decis. 187.* Bertaz. *d. claus. 23. Glos. 1. sub num. 4.* Quæro, an in divisione transferatur et dominium sine traditione? Ponit hanc questionem Gl. in *l. & ideo. ff. de condict. furt.* Nam in *d. l.* dicitur, quod si servus communis fuit furatus, & unus ex dominis provocat alterum ad divisionem servi, si erit servus non provocanti assignatus, provocans non poterit agere conditione furtiva, sed agit provocatus, cui servus fuit adjudicatus. Si vero fuerit assignatus provocanti, agat provocatus pro sua parte, quia non fuit translatus dominium in provocantem ex facto suo, sed ex necessitate, quia propter provocationem, ex qua inducitur alienatio necessaria coactus fuit transferre dominium. Ideo stante hac legis præfatæ determinatione, Glos. in *ver. retineas.* querit, quomodo possit esse, quod fuerit translatus dominium, & sic opponit. Aut huius rei, pro qua egimus communi dividendo, possessionem habemus, & tunc non potest agi conditione, quæ possidenti non datur. *l. si manifestus. ff. de cond. furt.* aut non, & tunc non potuit transire dominium de uno ad alium, post ea ponit tres resolutiones. Una est, quod dominium transferatur sine possessione, per



per text. in l. si fundum. ff. de fundo dotali. Altera est, quod fur statim servum adjudicatum socio tradidit. Tertia & ultima est, quæ facit ad presentem tractatum, quod est speciale in tribus judiciis familiæ eriscundæ, communi dividundo, & finium regundorum, per text. in §. 1. Inst. de offic. Iud. Et quia vidimus iudicio 108 communi dividundo agi posse, licet res non possideatur, ut habetur in d. l. & ideo, & in l. item Labeo. §. fin. & in l. seq. ff. famil. erisc. licet in d. §. 1. Inst. de offic. Iud. non dicatur acquiri dominium sine possessione, ut considerat Bart. in d. l. & ideo. ff. de 109 cond. furt. ipse tamen sustinendo Gl. dicit, quod resolutio contractus judicatur ejusdem naturæ, cujus est contractus. Unde sicut dolus dans causam contractui irritat contractum bonæ fidei, ita resolutionem ipsius, l. de tutela, & ibi not. C. de in integr. rest. minor. Ita cum in societate sit speciale, ut dominium transferatur sine traditione l. 1. & 2. ff. pro soc. & not. in l. 1. in princip. ff. pro dote, eadem ratione dicendum est, quod in ejus resolutione transferatur dominium sine traditione, & hanc Gl. & Bartol. opinionem approbat Castren. in consil. 216. num. 2. in §. lib. 1. Anchar. Regien. quest. 40. num. 22. lib. 3.

Declaratur tamen, ut procedat solummodo in communiione proveniente sine ex 110 contractu societatis, ex quo transfertur dominium sine traditione, & non procedat in communiione proveniente ex alia causa, ut dicunt Bart. & Castren. in locis proxime citatis. Et specialius declarari debet, ut procedat solummodo in societate omnium bonorum, & in rebus, quæ erant sociorum ante contractam societatem, & non procedat in cæteris societatibus, & in rebus quesitis post contractam societatem, quia in eis sine traditione societatis natura attenda dominium non transfertur, ut dixi supra c. 9. n. 45. & c. 14. n. 5. & n. 39.

N. 72. Rectè Covarruvius lib. 2. variar. resolut. cap. 14. n. 1. versiculo, quinto: Juramentum non augere obligationem extrinsecus, sed ei intra suos limites manenti, addere religionis vinculum: huc usque Couvar. Videatur Sichard. ad l. 2. Cod. de rescind. vend. lib. 4. tit. 44. n. 12. qui idem eleganter probat. Et si ulterius extendatur, ita ut contractus de jure invalidos, validos reddat: quid aliud sit quàm rete & laqueus quo capiatur jurans; imò verò summus tyrannus, supra & contra leges quascunque; nullo relicto refugio aut juris auxilio, quo miser ille restituatur qui semel eo irretitus est; non minor, non impubis, & ne quidem in contractibus invalidis, adeò juramenta illa placuere interpretib. nostris. vide superius cap. 5. n. 24. & Math. de Afflictis decisio. 323. Prudenter Anthonius Machæus, contractum qui per se non subsistit, etiam si jusjurandum adjiciatur, nihilo magis valere ait thesi 21. disp. de obligat. Et Imbertus in encheiridio juris Gallii §. jurisjurandi. Morib. ibi omnes jurisjurandi effectus abrogatos: quia, inquit, cum principalis contractus lege improbatu est, omnia quæ ex eo sequuntur, irrita sint. l. 5. Cod. de legib. l. 14. & in fine istius §. Porro in his omnib. jusjurandum ad alium finem non adhibetur, nisi ut proximus, dolum passus, ob damnum non possit, propter jusjurandum queri. Itaque inde maxima oritur injuria, unde jus æquum bonumque debuit proficisci, huc usque Imbertus.



*Divisio facta an retractari possit ?*

## SUMMARI A.

- 1 Divisio semel facta retractari non debet.
- 2 Fallit, si sit facta ex falsa causa, & per errorem, & n. 5.  
Etiam si sit adhibitum iuramentum.
- 3 Etiam si fuerit erratum in iure, quia in divisione agitur de damno evitando.
- 4 Error, ubi tractatur de damno evitando, dicitur probatus, quando constat rem aliter se habere.
- 6 Divisio probat justam causam usucapiendi & prescribendi.
- 7 Divisio retractatur, si error consistat circa res, seu circa personas.
- 8 Et procedit etiam si divisio fuit approbata in laudo à partibus emologato.  
Et si fuit approbata sententia Iudicis.  
*Quia sententia ob errorem juris etiam retractatur.*
- 9 Declaratur, si in iudicio fuit super errore plene discussum.
- 10 Divisio confirmata decreto Iudicis etiam retractatur, quia Iudicis decretum non interponitur adhibita plena discussione.
- 11 Divisio facta per errorem neque in vim donationis sustineri potest, & procedit etiam, si divisio esset facta inter convictos.
- 12 In vim donationis valere non potest, quia hæc verba non patiuntur.
- 13 Donatio non presumitur, potius presumitur error etiam in facto proprio.
- 14 Donatio facta etiam coram Iudice non presumitur, stante decreti prohibitione.
- 15 Etiam si in instrumento divisionis fuisset apposta clausula, ex certa scientia, divisio errore facta non valet.
- 16 Confessio proveniens virtute dictæ clausule non nocet, docto de errore.
- 17 Ista clausula errore apposta censetur, prout errore fit divisio.  
*Presumitur etiam apposta ex stylo Notariorum.*  
Etiam si fuit dictum, consulte, deliberate, & ex certa scientia, & numero 20.
- 18 Et si fuit renunciatum conditioni indebiti, & sine causa.
- 19 Etiam si fuerit appositum iuramentum sive assertorium, sive promissorium, & num. 21.  
*Erit saltem concedenda absolutio.*  
Et Iudex cogere potest partem adversam ad relaxandum iuramentum.  
*Iuramentum quando non sit observandum, distinguitur.*
- 22 Divisio quod non sit retractanda, stante iuramento tenent aliqui.
- 23 Prima opinio probatur, petita tamen absolute.

24 Divi-



- 24 Divisio retractatur, si cuique non fuit debita portio assignata.  
 25 Vel, si res aliqua indivisa remanserunt.  
 26 Divisio dolosa retractatur, & n. 27.  
 28 Divisio ob inaequalitatem retractatur, si sit ultra dimidium. & n. 39. & n. 44.  
 29 In divisione quid uni datum fuerit, consideratur habita relatione ad partem alterius.  
 30 Evictio habet locum in divisione cum distinctione.  
 31 Evictio licet fuerit dictum quod non veniat in venditione, nihilominus venditor tenetur restituere pretium, non sic est in divisione, & qua sit ratio diversitatis.  
 32 Non procedit, quando fuerunt assignata bona libera, & alteri bona obnoxia, & debetur evictio, etiam si sequeretur ex natura rei, & ex praordinatione auctoris.  
 33 Contraria opinio, quod non habeat locum evictio, si res obnoxia scienter fuit uni assignata, probatur, & n. 34.  
 35 Inaequalitas superveniens in divisione ex accedenti non consideratur, sufficit, quod fuerit observata à principio aequalitas.  
 36 Cessante evictione, si res scienter obnoxia acceptata fuit in divisione, non datur actio ad repetendum pretium, & ad repetendam rem datam.  
 37 Etiam si esset promissum de evictione, nisi fuerit dictum expresse, quod teneretur, si eveniret ex natura rei, & ex praordinatione auctoris.  
 38 Quem de evictione tenet actio, eundem agentem repellit exceptio, non habet locum in re restitutioni obnoxia scienter accepta.  
 40 Divisio etiam facta iudicio sortis rescindi debet, si adsit lesio ultra dimidiam, adhibita distinctione.  
 41 Divisio stante lesione ultra dimidiam, quod non sit retractanda, adhibito iuramento.  
 42 Remedium l. 2. C. de rescind. vendit. an tollatur, stante iuramento. & nu. 43.  
 44 Divisio, quod sit retractanda, stante lesione in sexta parte etiam adhibito iuramento probatur, & n. 45.  
 Obtena tamen absolute.  
 46 Signum societatis, societate dissoluta, penes quem remanere debeat.  
 47 Signum artificii.  
 48 Signum peritiae.  
 49 Signum fiducia, n. 50. 51. & 52.  
 53 Libri societatis, dissoluta societate, apud quem remanere debeant.

**R**egula est, quod divisio semel facta & retractari non debeat, sed quod tantum, si quæ res indivisæ remanserunt, dividantur. l. si major. C. com. divid. l. 4. §. hoc iudicium. ff. eod. Glof. ult. in fin. in l. si soror. C. de collat. Beccius consil. 90. num. 2. Menoch. conf. 91. num. 28. lib. 1. Fallit regula ista, si divisio ex falsa & causa & per errorem facta fuit, quia ubi error est, ibi non est consensus. 2

N n n 2

fus.



- sus. *leg. secunda*, in princip. ff. de jud. l. nihil. consensui. §. fin. ff. de regul. jur. l. si per errorem. ff. de jurisdict. omn. judic. Et nullius valoris esse ea, quæ ex falsa causa geruntur, late comprobat Menoch. *consilio nonagesimo primo. num. 40. cum plurib. sequentib. lib. 1. ubi num. 43.* dicit, quod etiam juramentum falsa de causa præstitum vitietur, post Paris. in *consil. 90. num. 24. lib. 1.* Et siue sit error facti, siue juris & non nocet, quando, prout evenit in divisione, agitur de damno evitando. *l. juris ignorantia*, & *l. error. in fin. ff. de juris & facti ignor. l. non fatetur. ff. de confess. Castr. in l. post divisionem. C. de juris & facti ignor.* Beccius *conf. 90. num. 14.* Menoch. *conf. 91. num. 52. lib. 1.* Marchabr. *conf. 2. num. 28.* Rimin. jun. *conf. 193. num. 29. lib. 1.* Socin. jun. *conf. 50. num. 24. lib. 4.* Cravet. *conf. 425. num. 5. lib. 3.* Et de errore dicitur constare, quando probatur & rem aliter se habere, quando tractatur de damno evitando. *l. de etate. §. ult. ubi Gl. ff. de interrog. act. l. cum de indebito. ff. de probat. Bart. in l. sed si nec putem. ff. de cond. indeb. & in l. error. in fin. Cod. de juris & facti ignor. & in conf. 85. in questione Ioannis. Bald. conf. 99. in causa. lib. 1. Alex. conf. 102. lib. 1. & conf. 156. num. 10. lib. 6.* Ruin. *conf. 134. num. 5. lib. 1.* Ias. in *l. si post divisionem. n. 3. C. de juris & facti ignor.* Socin. *conf. 25. num. 3. & conf. 33. num. 5. lib. 4.* Balbus in *l. Celsus. nu. 27. de usucap.* Menoch. *d. conf. 91. num. 11. lib. 1.* Beccius *d. conf. 90. num. 11.* Cravet. *conf. 188. nu. 9. lib. 1. & conf. 851. num. 12. lib. 5.* Franc. Vegg. *conf. 19. num. 17. Dec. conf. 408. sub n. 7. lib. 2.* Curt. jun. *conf. 92. Mascar. in tract. de probat. concl. 636. nu. 10. & concl. 641.* Quod autem divisio & errore facta, & ex falsa causa, retractari debeat, probatur in *l. cum putarem. ff. famil. erisc.* ubi divisio facta cum aliquo, tanquam coherede, qui non erat, retractatur cognito errore, & in *l. si post divisionem. C. de jur. & facti ignor.* ubi similiter divisio per errorem facta retractatur, in *l. si soror. C. de collat.* ubi retractatur divisio, cognito quod plus ad unum, quam ad alterum pervenerit, & in *l. majorib. C. com. utr. jud.* ubi etiam majoribus subvenitur, quod inæqualiter factum esse constiterit, in melius reformabitur. Et probatur in *l. cum solus. ff. de usucap.* ubi Pomponius ait, illum, cui tanquam heredi tradita res est ab altero vero herede, non præscribere ex eo titulo, cum sit nullus. Hunc text. ad hoc probandum citat Menoch. in *d. conf. 91. num. 31. lib. 1.* sed quia agitur ibi de & materia præscriptionis, & an divisio justam usucapiendi causam præbeat, pro ejus intelligentia quando sit, quod divisio non præbeat justam causam usucapiendi videnda sunt tradita ibi per Bart. & per Glor. & Dd. in *l. 1. C. com. utr. jud.* & per Balbum in *tract. de præscript. part. 1. partis principalis. quest. 4.* Et hanc opinionem, divisionem dolose vel erronee, & ex falsa causa factam & per errorem, siue error sit in facto, siue in jure, si tractetur de damno evitando, etiam in lucro jam quæsito, siue error consistat in rebus siue in persona, retractari, tenent Bald. in *conf. 386. proponitur. lib. 1. Castren. conf. 123. dubitatur primo, an comes. n. 5. lib. 2.* Ancharr.



Anchar. *consil.* 291. *super pluribus. n. 3.* Alex. in l. si soror. in fin. C. de collat. in *consil.* 168. num. 1. lib. 1. Dec. in d. l. si soror. in 2. not. & in *consil.* 408. num. 1. & in *consil.* 525. num. 5. lib. 2. Socin. jun. *consil.* 48. num. 42. & *consil.* 128. num. 121. lib. 1. Cravet. *consil.* 26. in fi. & *consil.* 188. n. 9. & *consil.* 221. nu. 8. lib. 1. Menoch. *consil.* 91. lib. 1. & *consil.* 288. n. 41. lib. 3. & *consil.* 320. n. 18. lib. 4. & *consil.* 498. n. 27. lib. 5. & *consil.* 813. n. 53. lib. 9. Pancirol. *consil.* 1. n. 95. lib. 1. Beccius *consil.* 90. num. 10. Bursat. *consil.* 339. n. 22. lib. 3.

Ampliatur ista conclusio, ut procedat, & vera sit, etiam si laudo à partibus t̄ 8 emologato divisio facta fuerit confirmata. Licet enim ex tali divisione fuisset translato dominium, atramen docto de errore translatio rescinditur. Menoch. d. *consil.* 91. num. 58. & n. 62. per tex. qui aperte loquitur in divisione facta ex laudo arbitri, in d. l. si soror. in fin. C. de collat. & etiam si facta fuerit à Iudice, quia sententia ob errorem etiam juris retractatur, Corneus *consil.* 156. *visa facti serie. col. ult. vers. nam & si ex causa.* Dec. *consil.* 525. n. 11. lib. 2. Menoch. d. *consil.* 91. n. 59.

Declaratur tamen, ut ista ampliatio procedat, quando in iudicio t̄ non fuit ple- 9 ne discussum super prætenso errore. Si enim de eo fuit actum, & plene discussum coram arbitro, & coram Iudice, amplius divisio retractari non posset, & ita intelligitur procedere text. in l. cum putarem. ff. famil. erisc. ut declarat Menoch. in d. *consil.* 91. num. 62. & clarius d. *consil.* 320. num. 26. lib. 4. & in *consil.* 119. num. 21. & 22. lib. 2. & *consil.* 105. num. 95. lib. 1. Et ideo etiam divisio per decretum t̄ Iudicis 10 approbata docto de errore retractatur, quia decretum non interponitur in iudicio contradictorio, & adhibita plena discussione, sed inter volentes, ut per Dec. *consil.* 351. num. 7. *vers. non obstat. lib. 2.* Menoch. *dict. consil.* 320. num. 26. lib. 4. & *consil.* 105. num. 95. libro primo.

Secundo ampliatur, quod talis divisio neque etiam in vim t̄ donationis sustine- 11 ri potest, quia qui dividunt bona non dividenda, dicuntur facere actum nullum, & per consequens nugatorium, qui quod valeat in vim donationis, si non valet in vim divisionis, censi non debet, ut per Rimin. jun. *consil.* 193. num. 32. lib. 2. Et procedit etiam, si esset facta divisio inter conjunctos, quia ad præsumendam inter eos donationem multa requiruntur, ut declarando l. Procula. ff. de probat. tradit Socin. *consil.* 25. num. 10. lib. 4. Menoch. in tract. de arbitr. jud. casu 88. num. 16. & in d. *consil.* 91. num. 53. lib. 1. Etiam in vim donationis t̄ valere non potest, quia facta ex- 12 pressione divisionis verborum significatio non petitur, ut fiat transitus in formam contractus donationis, juxta doctrinam Bart. in l. ubi ita donatur. ff. de donatio. caus. mort. & per Dec. in *consil.* 293. in fin. lib. 1. Rimin. jun. d. *consil.* 193. num. 34. lib. 2. Et dicit Beccius in d. *consil.* 90. num. 18. quod donatio t̄ non præsumitur, 13 & quævis potius interpretatio capienda est, quam donationis l. cum de indebito. ff. de probat. & quod potius præsumitur error in facto proprio, & error juris quam



- quam donatio. Ruin. *consil.* 167. n. 12. & n. 19. lib. 2. Et facta divisione donationem  
 14 factam & modo aliquo censi non posset, si adessent statuta prohibentia fieri abs-  
 que insinuatione, vel alia certa forma non servata, & hoc procedit etiam, si di-  
 visio coram Iudice facta fuisset. Rim. jun. in §. 1. n. 157. *Inst. de donat. & in d. consil.*  
 193. n. 36. lib. 2.
- 15 Tertio ampliatur etiam, si in instrumento & divisionis fuisset apposita clausula,  
*ex certa scientia*, quia cum divisio sortiri effectum non possit, ubi bona non sunt  
 communia, talis etiam clausula, quæ respectu divisionis apponitur, aliud opera-  
 ri, nempe donationem, quæ ex actu divisionis resuleret, dici non potest, ut ex  
 Aret. in *consil.* 14. sub num. 8. *vers. secundo, quia tradit.* Menoch. *consil.* 91. sub num. 52.  
 16 lib. 1. Et confessio proveniens & à tali clausula non nocet, & dicitur erronea,  
 quando postmodum probatur rem aliter se habere, Bald. in l. *sed & si quis.* §. ult.  
 in fin. ff. *si quis caut.* Socin. *consil.* 159. num. 24. lib. 2. Ruin. *consil.* 167. num. 19. lib. 2.  
 Dec. *consil.* 408. num. 7. Becc. *consil.* 90. num. 19. Menoch. *consil.* 91. sub num. 52. lib.  
 1. Marchab. *consil.* 2. num. 31. Et ista clausula censetur provenire & eodem errore,  
 17 quo provenit divisio, & sicut corrumpitur divisio, ita etiam clausula corrumpi debet. l.  
*doli.* *vers. diversum.* de novat. Bart. in l. ult. §. *idem querit.* ff. de condit. indeb. Corn. *con-*  
*sil.* 189. numero 12. lib. 1. Socin. *consil.* 159. num. 24. lib. 2. Ruin. *consil.* 167. num. 19.  
 & num. 23. lib. 2. Menoch. d. *consil.* 91. num. 54. lib. 1. Becc. d. *consil.* 90. sub num. 19.  
 & de communi testatur, ubi etiam considerat, quod ista clausula potius ex stylo  
 Notariorum, quam ex partium consensu apponi solet, ex Bart. communiter re-  
 cepto in l. 1. num. 10. de jure codicill. Et si fuerit etiam dictum, *consulte, deliberate,*  
*ex certa scientia, & non per errorem*, quod talis clausula detecto errore nihil opere-  
 18 tur, tradit Franc. Vegg. *consil.* 19. in fin. post Socin. *consil.* 214. col. 6. lib. 2. Et ista  
 sunt vera, etiam si fuisset renunciatum & conditioni indebiti, & sine causa, &c. ut  
 per Becc. dict. *consil.* 90. num. 20. *versic. non obstat quartum.*
- 19 Quarto ampliatur etiam, si in & instrumento divisionis cum dictis clausulis  
 fuisset appositum juramentum, quia si juramentum est assertorium de præterito,  
 ut quia sit juratum, omnia & singula esse vera, cognito esse falsa, & sic detecto  
 perjurio non obligat. Cyn. in l. 1. C. de sacros. eccles. Bart. in l. cum quis decedens. §.  
 20 Titio. ff. de leg. 1. Si vero est promissorium & de futuro, quia juratum sit non con-  
 travenire, similiter docto de errore, divisio erit retractanda, ea ratione, quia ea  
 facilitate, qua ex causa erronea fuit facta confessio & divisio, eadem etiam facili-  
 tate censetur appositum juramentum, & quia ubi est error, ibi non est consensus.  
 l. si per errorem. ff. de jurisd. omn. jud. ita tradit Ruin. *consil.* 167. num. 23. lib. 2. & non  
 absunt illa tria requisita ad hoc, ut obliget, etiam juris canonici dispositione in-  
 specta, nempe veritas, justitia & iudicium. c. animadvertendum. 22. questio. 2. Ca-  
 str. *consil.* 122. sub num. 4. lib. 2. ubi considerat, quod etiam sitale juramentum  
 obliga-



obligaret ipso jure, nihilominus esset concedenda absolutio, quia considerat ipse, quod licet sit observandum juramentum, quando ab utraque parte potest observari, sine peccato, tamen non debet observari, quando contineret peccatum, ex parte jurantis. §. non enim. in auth. scenicas non solum fidejussiones. Et debet concedi juranti absolutio, quando creditor recipiendo peccatum committeret, ut si fuit promissum solvere usuras, & juratum. Nam à juramento debet concedi absolutio, ne creditor cum peccato usuras recipiat. Cravet. consil. 192. num. 11. lib. 1. ita isti juranti in divisione per errorem debet concedi absolutio, ne alter cum peccato habeat, quod sibi non debetur, & confitito de errore, quod Iudex cogere posset partem adversam ad relaxandum juramentum, tradit Seraf. in tract. de privileg. jur. privileg. 90. in fin. Et hanc opinionem, quod docto de errore & divisio 21 sit retractanda, etiam si ad sit juramentum, tenet Ruin. dict. consil. 167. num. 22. & seq. ubi de communi lib. 2. Becc. consil. 90. num. 20. Franc. Vegg. d. consil. 19. sub num. 14. & seq. Dec. consil. 408. num. 8. & seq. lib. 2. Socin. jun. consil. 50. n. 31. & seq. lib. 4.

Contra hanc opinionem faciunt & tradita à Seraf. in d. tract. de privileg. jur. privileg. 22 90. ex doctrina Bart. in l. ex hac scriptura. num. 12. ff. de donat. ubi dicit juramentum operari, quod error allegari non possit, ea ratione, quia quis jurando videtur velle, quod actus valeat omni meliori modo. Nam dicit Seraf. sub num. 9. dato, quod jurans propter errorem non obligetur, tamen propter juramentum de errore opponere non potest, & dicit, quod paria sunt, actum esse validum & legitime factum, vel invalidum, si de ejus invaliditate doceri non potest. l. qui habebat. ff. de manumif. testam. Fatetur tamen num. 14. quod si pars non contradiceret, & non appellaret, erroris probatio valeret, per ea quæ tradit Felin. in cap. 2. num. 27. de probat. Et admittit sub num. 14. quod error esset & attendendus, si de eo con- 23 staret per inspectionem, & lectionem instrumenti, vel per confessionem partis, etsi Iudex hoc faceret ex ejus officio. Ego sum in opinione, quod juramento non obstante, ubi non fuisset juratum de errore, non possit opponi, ut per Thesaur. decis. 260. in fin. quod error posset allegari & probari, quia non facit contra juramentum ille, qui jurando erravit, cum in errante, ut dixi, non ad sit consensus. Et si actus virtute juramenti debet valere omni meliori modo, erit verum in actu ipso divisionis, quem jurans omni meliori modo, præsupposita communione, facere intendit, & non est conveniens, quod propter juramentum jurantis alter cognita veritate bona ad eum non spectantia retineat. Et quod ista sit opinio magis communis, & verior, tradit Rimin. consil. 192. colum. fin. lib. 1. tamen semper consulerem, quod absolutio ante erroris obligationem à Iudice ecclesiastico peteretur, quia semper tutior via in dubio eligenda est, & esse concedendam absolutionem tradit Castren. d. con-



*d. consil. 122. lib. 2. & Ruin. d. cons. 157. in fin. lib. 2. Masciar. concl. 531. n. 31.*

- Secundo principaliter non solum, ut jam dixi, divisio ex falsa causa, & per errorem & facta retractari debet, sed etiam si non congrue facta fuit, ut quia non fuerit cuique habenti communionem debita portio assignata. *l. si soror. C. de collat. & l. 3. C. com. utr. jud.* Falsa enim causa & error in superioribus dictis considerata fuerunt, quando ad divisionem ille admissus fuit, qui admitti non debebat, vel si res aliquæ communes & indivisæ remanserunt, quæ divisione non obstante conferri & dividi debent. *Glos. ult. in fin. in d. l. si soror. C. de collat. Menoch. cons. 91. num. 28. lib. 1.* Et loquimur modo de divisione facta inter eos, inter quos vere res & erant dividendæ, sed uni plus, quam alteri assignatum fuit, & quidem si in tali assignatione dolus intervenit, procul dubio divisio erit retractanda, quia bonæ fidei iudiciis dolus penitus contrarius est, ut habetur *in d. l. 3. & ibi Bart. C. com. utr. jud. Franc. Vegg. cons. 19. sub num. 13. Menoch. cons. 87. sub num. 86. lib. 1.* ubi loquitur de assignatione dolose facta & de bonis fideicommissis subjectis uni prole carenti, ut redirent ad alterum habentem filios. *Surdus cons. 382. num. 51. & seq. lib. 3.* ubi dicit non valere divisionem tanquam fraudulentam, quando uni fratri, qui prole caret, assignatur totum allodium, & fratri prolem habenti assignatur totum feudum, quia eo tendit, ut mortuo vasallo cum prole dominus excludatur à successione, & idem tradit *in cons. 384. num. 57. lib. eodem.* Si vero petatur, quod divisio & retractetur, quia equaliter facta non fuit, non semper inæqualitate stante erit retractanda, sed tunc demum, quando inæqualitas erit ultra dimidiam. *Simon de Pretis cons. 137. num. 2.* quia divisio est similis permutationi, & emptioni. *l. 1. & ibi Glos. C. com. utr. jud.* ideo, sicuti fit in venditione, in divisione consideratur ut concessa censeantur ea omnia, quæ sunt intra fines rei in divisione assignatæ. *Cravet. cons. 377. num. 6. lib. 3.* Et sumpto argumento & à prædicamentis ad aliquid, quemadmodum quid in venditione fuerit comprehensum consideratur, habita relatione ad pretium, ita quid uni pro parte datum fuerit consideratur, habita relatione ad partem alterius. *Cravet. dict. consil. 377. num. 7. lib. 3. Menoch. in tract. de arbitr. jud. lib. 1. quest. 11. num. 16. ex Socin. in l. 1. num. 8. ff. de rebus dub. & in cons. 98. in fin. lib. 1. Cravet. consil. 310. num. 3. in fin. lib. 2. Curt. jun. cons. 80. num. 1.* Evictio etiam & in divisione locum habet, quia est similis permutationi & venditioni, ut dicit *Glos. in d. l. 1. Cod. com. utr. jud. & in l. heredes. §. item curare. ff. famil. ercisc. & in l. item quamvis. in fin. ff. com. divid.* Petr. de Ubald. *in tract. de duobus fratr. part. 8. n. 23.* Et talis distinctio adhiberi solet, ut per *Gl. in l. si familia. C. familia ercisc.* Aut convenitur, quod de evictione quis teneatur & tenetur. Aut nihil fuit conventum, & similiter tenetur, nisi quis scienter alienum recipiat. *l. fratres. C. com. utr. jud.* ubi accipiens scienter rem



rem alteri obligatam de evi<sup>31</sup>ctione agere non potest, nisi specialiter fuerit promissa. & *l. si fundum. Cod. de evict.* ubi non agit de evi<sup>31</sup>ctione ille, qui scienter emit rem alienam, vel alii obligatam, nisi expresse de evi<sup>31</sup>ctione sit stipulatus. Aut fuit conventum, quod non teneretur de evi<sup>31</sup>ctione, & non tenebitur, ut habetur in *d. l. si familia. C. famil. ercisc.* Et quamvis in venditione, si fuit conventum t<sup>31</sup> ne locum habeat evi<sup>31</sup>ctio, nihilominus venditor tenetur ad verum rei pretium. *l. emptorem. §. fin. ff. de act. empt.* tamen hoc non procedit in divisione, quia in venditione solus emptor suscipit rei eventum, & in divisione uterque suscipit rei eventum, ita dicit Glos. per text. in *d. l. si familia*, ubi Bart. dicit eam esse singularem, & menti tenendam. Hanc Glos. opinionem, ejus ratione t<sup>32</sup> attentata, non procedere declarat ibi Guido Suzar. ut refert ibidem Bald. sub num. 3. *vers. ista Glossa.* quando uni assignata fuissent omnia bona libera, & alteri omnia bona obnoxia, quia cessat ratio mutui periculi. Et hanc declarationem sequuntur, & eam procedere dicunt, etiam si evi<sup>32</sup>ctio sequatur ex praeordinatione auctoris, & ex natura rei. Alex. in *l. qui Roma. §. duo fratres. num. 34. ff. de verb. oblig.* Alciat. ibidem num. 37. & in *conf. 133. superiorib. n. 5. & conf. 138. prima facie. n. 3. & conf. 526. fideicommiss. ad fin. Menoch. conf. 87. n. 84. lib. 1. qui n. 86.* subjungit, quod nisi locum haberet evi<sup>32</sup>ctio, magna inaequalitas sequeretur, quae tamen inter fratres & socios maxime est evitanda.

Verum tenendum est, hanc Guidonis t<sup>33</sup> declarationem non esse veram, quia an quis teneatur de evi<sup>33</sup>ctione proveniente ex natura rei, & ex praeordinatione auctoris, non inspicitur, an res obnoxia fuerit uni in totum assignata, sed inspicitur, an dividentes talem rem esse obnoxiam scientiam habuerint, quia tunc ille, qui eam scienter in divisione accepit, de evi<sup>33</sup>ctione agere non potest, quia non ignarus de aequalitate rei sibi imputare debet, si eam accepit. *d. l. si fundum sciens. C. de evict.* & *d. l. si fratres. C. com. utr. jud.* & ibi Odofr. Cyn. Alb. & ceteri, & hoc vult Glos. in *d. l. si familia. in fin. C. famil. ercisc.* de allegat. *d. l. si fundum sciens*, & eam sequuntur Odofr. Cyn. Alber. Bart. Bald. Angel. & ceteri, & communiter approbatam dicit Curt. sen. *consil. 48. memoria. sub num. 39.* Et hanc opinionem, quod evi<sup>34</sup>ctio locum non habeat, si uni in totum res t<sup>34</sup> obnoxia, puta supposita fideicommissio, vel feudalis, vel emphyteutica scienter assignata fuit, late comprobant scribentes in eadem causa, Rolan. *consil. 51. lib. 4.* & Becc. *consil. 24. Surd. consil. 311. num. 27. lib. 3.* Et ratio aequalitatis conservandae in contrarium considerata non obstat, quia sufficit ab initio t<sup>35</sup> aequalitatem in divisione ex partium consensu fuisse servatam, & inaequalitas superveniens ex accidenti non consideratur, Bald. in *d. l. si familia. in fin. Bero. consil. 108. in fin. lib. 1.* Becc. *d. consil. 24. num. 37.* Socin. jun. qui consuluit in casu Beroi. *consil. 119. in fin. lib. 3.* Rolan. *d. consil. 51. in fin. lib. 4.* Neque secuta evi<sup>36</sup>ctione danda est actio t<sup>36</sup> praescriptis verbis, ad re-



ad repetendum data in divisione, ut sit in permutatione, cui similis est divisio. Neque ex eo, quod sit similis emptioni, datur actio ad repetendum pretium, quia ista cessant, quando res evincitur ex natura rei, & ex præordinatione auctoris, cum sciens quis talem rem obnoxiam in divisione accipiat. Curt. sen. *confil.* 63. *antiquissima. sub num.* 19. Becc. *d. confil.* 24. *num.* 38. Et est verum, etiam  
 37 si esset promissum ꝛ de evictione, quia talis promissio intelligitur secundum naturam rei, super qua interponitur, & ad hoc, ut ex tali promissione agi possit, oportet, ut sit in specie promissio facta etiam si sequeretur evictio ex natura rei, & præordinatione auctoris. Rolan. *d. conf.* 51. *n.* 19. *lib.* 4. & Beccius *d. conf.* 24. *n.* 32.

38 Et regula illa, quem de evictione ꝛ tenet actio, eundem agentem repellit exceptio. *l. vindicantem, & l. seq. ff. de evict. & l. cum à matre. Cod. de rei vendic.* non habet locum, quando res scienter assignata in divisione evincitur, ex natura rei, & ex præordinatione auctoris. Aret. *confil.* 3. *in princip.* Curt. sen. *conf.* 48. *sub n.* 15. & *sub num.* 79. Rolan. *d. conf.* 51. *n.* 19. *lib.* 4. & Becc. *d. conf.* 24. *n.* 36.

Et ut redeamus, unde abiimus, non tamen extra propositum, cum, ut dixi,  
 39 divisio sit ꝛ similis venditioni, quatenus ea rescindi debeat ob læsionem, erit dicendum, quod sicut emptio rescinditur, quando intervenit læsio ultra dimidium iusti pretii, ita sit rescindenda divisio, quando adsit læsio ultra dimidium, ita tradit *Glos. in l. 3. in ver. vel perperam. C. com. utr. jud. & Bart. ibi in sumario* dicit, quod in divisionibus subvenitur ei, qui est deceptus dolo adversarii, vel re ipsa ultra dimidium iusti pretii, & subjungit *d. l. valde esse notandum*, quæ generaliter extendit. *l. 2. Cod. de rescind. vend.* ad omnes contractus bonæ fidei, & bene esse notandam *d. Gl. in ver. perperam*, Et hanc *Glos. opinionem* sequitur etiam Simon de Præt. *in conf.* 3. *n.* 32. & *conf.* 137. *n.* 12.

40 Procedit etiam ista opinio, si iudicio sortis ꝛ cuique assignatio facta fuit, si enim adest læsio ultra dimidiam rescindi debet, Petr. de Ubald. *d. tract. de duobus fratr. part. 11. sub num.* 13. *ibi: Bene tamen verum est, quod si uni ex ipsis fratribus iudicio sortis dividendibus ex ipsius sortis infelicitate intollerabilis deceptio contingit, debet ipsa divisio in melius reformari*, ut concludit Bald. *in l. maioribus. C. com. utr. jud. & subjungit*, quod hoc non procedit, si divisio à Iudice facta fuisset, & ejus sententia in iudicatum transiisset, quia ab ea appellandum erat, & de Iudicis sententia dixi supra *n.* 9. Bald. *confil.* 238. *lib.* 1.

Et hæc dicta de iudicio sortis ita procedere declararem. Aut dividendes ignorant partium inæqualitatem, aut de ea notitiam habent. Primo casu, si iudicio sortis cuique pars obveniat, cognita inæqualitate, dicerem eas esse reformandas. Secundo vero casu dicerem, non esse reformandas, quia si quilibet sciens inæqualitatem voluit se submittere iudicio sortis, cum posset perdere, & lucrari, dico quod



quod de socio, & de eo, qui fecit partes, conqueri non debet, & etiam minor de iudicio fortis, cum posset lucrari, conqueri non potest, & petere restitutionem. In primo casu dicerem debere audiri, quia si ignorabat inæqualitatem, non videtur consensisse, ut fortis iudicio tam magna inæqualitas veniret terminanda, & videnda sunt dicta supra c. 5. n. 35.

Quod sit retractanda divisio, non procedit, licet adsit inæqualitas & ultra dimidiam, quando in divisione fuit oppositum iuramentum. Nam si rescinditur divisio, quando adest læsio ultra dimidiam, quia est similis emptioni, & in ea militat dispositio. l. 2. C. de rescind. vend. secundum Glos. supra allegatam in l. 3. Cod. com. ur. jud. certe quod stante iuramento divisio non sit retractanda, dicendum videtur, quia remedium dict. l. 2. tollitur stante & iuramento, ut per Bartol. ibi num. 9. Et istam esse communem Dd. opinionem, dicit Socin. consil. 136. colum. fin. lib. 1. Cagnol. in d. l. 2. num. 91. & seq. Et quod stante iuramento non possit divisio retractari post Ias. in l. post divisionem. Cod. de jur. & facti ignor. tenet Simon. de Prat. d. consil. 137. num. 62.

Opinio ista redditur dubia, quia contraria opinio, quod stante iuramento & de-  
tur remedium l. 2. C. de rescind. vend. est magis communis, si adsit enormissima  
læsio, ut per Gabriel. tit. de emptio. & vendit. conclus. 1. num. 86. Rolan. consil. 60.  
num. 66. & seq. lib. 4. Ioseph. Lud. conclus. 73. ampliatur. 2. Eugen. consil. 12. num. 62.  
ubi dicit, quod stante enormissima læsione, & etiam enormi, non procedit. c.  
quavis. de pactis, in 6. saltem petita absolutione ad effectum agendi, & nu. 72. &  
73. testatur esse magis communem opinionem non tolli per iuramentum remed.  
d. l. 2. C. de rescind. vend. & in consil. 79. num. 57. Et tradita de rescindenda vendi-  
tione non procedunt in divisione & rerum societatis, quia considerant Dd. in  
venditione læsionem esse enormissimam, quando excedit dimidium iusti pre-  
tii, & non sic est in societate, quia in ea divisio dicitur continere manifestam  
iniquitatem, quando adest læsio in sexta parte, ut probatur in l. unde si Nervæ,  
& in l. seq. ff. pro soc. ubi probatur, quod uni de tribus partibus duæ datæ fue-  
runt, & alteri una, & quia erat danda dimidia, dicitur, divisionem conti-  
nere manifestam iniquitatem, & ita ad hoc probandum dicta jura inducit Bartol.  
in d. l. societatem. §. arbitratorum. num. 25. ff. pro soc. & ab eo non dissentit Orian. in c.  
quoniam contra. part. ult. quest. 14. de probat. & Raphael. Cuman. consil. 50. quos re-  
tulit Ferrat. caut. 8. & illis adhæret Ruin. consil. 81. num. 3. lib. 1. Decian. consil. 33.  
num. 144. lib. 1. Menoch. in tract. de arbitr. jud. casu 73. qui licet velit in arbitris di-  
ctis esse iudici arbitrium, quæ læsio enormis censeatur, tamen dicta jura, &  
dictam Bart. opinionem in societate procedere affirmat, quia est contractus  
bonæ fidei, & æqualitas arbitrio boni viri in ea est observanda. l. si non fuerint.  
ff. pro soc. & ultra prædictos addo, quod hanc opinionem etiam tenet Castren.  
in d.



in d. consil. 122. viso puncto supradicto, & aliis, de quibus in eis fit mentio sub num. 2. libro secundo. qui licet in libro meo dicat de læsione ultra septimam partem, crede quod hoc factum sit errore impressoris, & quod velit dicere ultra sextam, nam allegat dict. l. unde si Nerva. quæ, ut supra ex Barr. deduxi, loquitur de sexta & non de septima.

- 45 Igitur ex eo, quod simpliciter juratum fuit, non erit sublata facultas & retrahendi divisionem, si de læsione fuerit dictum non solum in dimidia, sed etiam in tertia parte, saltem obtenta absolutione à juramento, & id confirmatur ex eo, quia divisio inter socios nihil aliud est, quam ratio inter eos composita, quia prius requirunt socii, quid sit in societate, deinde faciunt divisionem. Socin. consil. 25. num. 5. lib. 4. Menoch. consil. 91. num. 33. lib. 1. Et redditis & calculatis rationibus, si fuerit appositum juramentum, nihilominus eo non obstante, stante errore, calculatio revideri debet, nisi super ea fuerit iudicatum, seu transactum, ut dixi supra cap. 38. num. 74.

- 46 Quæro societate divisa, apud quem ipsius societatis & signum remanere debeat, ponit hanc questionem Bart. in tract. de insign. & armis. Bald. in l. 1. num. 3. C. pro soc. & latius Petr. de Ubald. in d. tract. de duob. fratr. part. 11. num. 12. & eorum dicta considerando ita videtur posse distingui. Aut quærimus de signo artificii, in quo principaliter operatur qualitas loci, datur exemplum de nobili Castro Fabriani, ubi plura sunt ædificia, in quibus chartæ conficiuntur, & chartæ habent sua signa, ex quibus cognoscitur, quo in ædificio seu artificio factæ fuerint. Aut quærimus de signo peritiæ, in quo principaliter bonitas artificii operatur, ut sunt signa, quæ in ensibus, & gladiis, & aliis similib. rebus apponuntur, ex quibus opus cognoscitur esse illius magistri, qui tali signo utitur. Aut quærimus de signis fiduciæ, & credulitatis, quibus utuntur mercatores in eorum mercibus, de quibus dici solet, *che a i segni si conoscono le balle*. Bald. in l. dos data. C. de donat. ante nup. & alii quos citat Mascar. concl. 160. in princ.

- Primum signum artificii nuncupatum remanere debet apud eum, apud quem & remanet ædificium, sive jure proprietatis, sive conductionis, sive mala fide teneat, sive in totum, sive in partem, toto tempore, quo tenebit illud, tali signo uti prohiberi non poterit, sicut fit in cæteris juribus realibus. l. via constitui. §. fin. ff. de servit. rust. prad. & l. 2. §. fin. & l. seq. ff. si servit. vend. & l. usufructus. & l. seq. ff. quemad. servit. amit. & quod idem sit in conductione talium ædificiorum, facit text. in l. sed addes §. illud. & in l. videamus. §. item prospicere. ff. locati.

- 48 Secundum signum peritiæ nuncupatum, licet durante societate omnes & stantes in eadem statione eo uti possint, quia hoc videtur permittere magister principalis. §. nos autem. in auth. de tabell. in Glof. in ver. ipsis. in fin. tamen si separentur, debet remanere apud ipsum magistrum, qui principalis erat in statione, arg. l. fin. ff. de-



*ff. de fundo instructo.* Et si omnes erant equales, si non sint concordēs, forte dirimitur, apud quem remanere debeat. *l. quæ cautiones. ff. famil. ercisc.* ita dicit Bartol. in *d. tract. num. 12. in fin.* Latius in hoc secundo signo dicendum videtur ultra Bart. quod si dicto signo magister principalis utebatur ante contractam societatem, quod eo uti debeat etiam ea dissoluta, quia suo utitur signo, & nemini damnum, & injuriam facit. Sic etiam si eo magister principalis uti cepit, statim contracta societate, quod eo uti debeat societate dissoluta, dicendum est, quia sicut societate durante ejus peritiam denotabat, ita quod eam denotet societate dissoluta nemini fit damnum, neque injuria, cum alii socii non essent ejusdem peritiæ, sed inferioris. Si vero omnes socii eodem signo utentes essent ejusdem peritiæ, videtur dicendum, quod omnes pariformiter eo uti possint, quemadmodum si plures habeant idem nomen, eo singuli uti possunt ad demonstrandum propriam personam. Et in hoc signo peritiæ, stante pari peritia in omnibus sociis, non potest considerari, quod unus sibi assumat signum, quod erat significatum totius societatis, ut infra dicam, sed debet dici, quod signo utatur significante eam peritiā, quam significabat societate durante. Nam etiam societate durante peritia representata erat singulorum, & non erat quid commune, sed quæstus ex ea redacti communes efficiebantur, ut declaravi supra c. 9. & cum esset singulorum, certe ab eodem signo, quod representari posset, etiam soluta societate non videtur denegandum.

Tertium est signum fiduciæ, & credulitatis nuncupatum, quo utuntur mercatores & socii, & dicitur signum societatis, de eo prius dicendum est non transire ad heredes, quia societas ad heredes non transit. *l. verum. §. fin. ff. pro soc.* ita dicit Bart. in *d. tract. de insign. & armis. num. 12.* Quod etiam tale signum societatis ea dissoluta apud singulos socios remaneat, equum non esse dicit Bartol. *d. loco. num. 12.* & idem dicit Bald. in *l. 1. num. 3. C. pro soc.* quia cum ratione signi, quod notum erat, ostenderetur fides, qualitas & potentia totius societatis, valde injustum esset, si apud singulos remaneret, cum non tantæ fiduciæ & potentiæ possit esse unus solus, quantæ erat totum corpus societatis, & sic populus lædi posset, si signum non destrueretur societate destructa seu dissoluta. Et apud quem remanere debeat querendo, Bart. sub *d. num. 12.* utitur hac distinctione, siquidem aderat & in societate unus, qui erat capitaneus, & magister, sicut dicitur in simili in *l. periculum. §. 1. ff. de leg. 2.* apud ipsum remanere debet, quia erat majoris honoris, arg. *l. fin. ff. de fundo instr.* & hoc placet Strach. in *tract. de mercat. part. 2. sub num. 99.* Si vero non aderat talis magister, remanebit penes eum, qui erat socius majoris quantitatis. *l. si quæ sunt cautiones. ff. famil. ercisc.* Si omnes erant equales, forte erit dirimendum. *d. l. si quæ sunt cautiones.* & si aderat negotiator, apud eum remanere debet, & hoc ideo, quia aliorum non interest. Et quia quamvis societas dissoluta



soluta sit, tamen negotiatio remanet penes negotiatorem, & signum uti accessorium à negotiatione removeri non debet, *argum. l. possessorium. C. com. urr. jud.*

Verum videtur dicendum, quod ista Bart. dicta sustineri non possint, quia signum, quod erat tunc commune inter omnes socios, contra naturam societatis esset, si uni solummodo assignaretur, & si denotabit fiduciam, & potentiam totius societatis, non est conveniens, quod fraudentur homines credentes signum esse societatis, & non unius solummodo. Posset salvari Bart. si principalis utebatur dicto signo ante contractam societatem.

Et ita dicendum est de socio, qui habebat maiorem partem in societate, quia non per hoc sequitur, quod signo in totum uti debeat, & pro parte dividi non potest. De negotiatore etiam idem dicendum est. Quia licet ipse negotietur, tamen facit nomine proprio, cum sit extincta societas, & si accessorium sequitur suum principale, cum signum esset accessorium societatis, ea extincta, extinctum remanere debet. Et quod Bart. male loquatur in hac ejus distinctione, tradit Petr. de Ubald. *d. part. 11. num. 12. in fin.* & Strach. *d. tract. part. 2. sub num. 99.*

Sed etiam ad dicta Petr. de Ubald. *d. loco* animadvertendum est, & primo, dum dicit, circa prædicta tunc esse observandam consuetudinem, & standum esse etiam iudicio mercatorum, quid super signo sit disponendum, recte loquitur, Verum dum partium conventionem dicit esse observandam, penes quem signum dissoluta societate remanere debeat, quoad ipsos socios, quod recte loquatur, dici potest. Quo vero ad extraneos, ejus opinio non est sequenda, quia non est permittendum propter publicam utilitatem, quod unus solus eo signo utatur, quo utebatur tota societas, nisi verum sit, quod iste solus sit adeo potens, & fidelis, ut cum eo secure contrahi possit, quemadmodum poterat cum ipsa societate. Et etiam dum dicit, quod signum dividi potest per licitationem & recompensationem, similiter potest procedere inter ipsos socios, sed non quo ad extraneos, qui decepti remanerent contrahentes cum uno, dum crederent contrahere cum societate. Similiter si non in totum salvaretur societas sed aliqui solummodo ab ea recederent, & essent de opulentioribus & diligentioribus, superiores non deberent permittere, quod remanentes in societate eodem signo uterentur, si contrahentes cum eis, credentes contrahere cum societate tota, ut erat prius, damnum sentire possent. Non enim permitti debet, quod sub fide signi quis deceptus remaneat, sed deceptione cessante, & in hoc casu, & omnibus supra relatis parum esset elaborandum, apud quem signum remaneret, ita etiam admittit Strach. *d. tract. part. 2. sub n. 99.*

Quæro ulterius, societate dissoluta, apud quem libri societatis remanere tunc debeant. Attenta dispositione text. in *l. si que sunt cautiones*, & in *l. seq. ff. famil. ercise.* dicendum est, quod debent deponi apud illum, qui habet maiorem partem ratione ma-



ne majoris interesse, & ipse cæteris tenetur descriptum & recognitum facere præstita cautione, quod illos semper, cum res exegerit, exhibebit, & si erunt pares in partibus, & non erunt concordēs, apud quem deponantur, vel erunt deponendi in æde sacra, & hoc casu non est locus licitationi, ita tradit Petr. de Ubaldo. *d. tract. part. 11. n. 36.* & subiungit in hoc multum versari arbitrium boni viri, ut provideat, quod scripturæ stent apud personam fidam, quæ nullam in eis committere possit falsitatem, aut malignitatem, & quæ possit necessitate suadente aliis copiam dare, & eos cautos reddere; & ista procedunt in scripturis communib. & quæ cuique deservire debent. Cæterum scripturæ, quæ reddita ratione ad unum ex sociis solummodo pertinere debent eidem socio, cui ratio reddita fuit, dari debent, ut dixi supra *cap. 38. num. 58.*

\*N. 44. non sic est in societate. Imò idem esse in societate tradunt Dd. communiter ad. l. 2. *Cod. de rescindenda venditione. 4. 44.* quando illam in omnibus bonæ fidei contractibus, nulla adhibita exceptione obtinere volunt. *Sichard. ad. d. l. 2. n. 4.* Et D. Wissenbach illi legi etiam expresse in divisione bonorum locum tribuit in doctissimis illis commentationibus ad quatuor libros Codicis. Itidem Gothefridus ad l. 1. & 3. *Cod. communiauri- usque iudicij. 3. 38. litter. u. per dd. ll. 1. & 3.* Illæ autem leges unde si Nerva & seq. ff. pro socio. 17. vel potius l. 76. ad 80. quas auctor hic adducit, non loquuntur de divisione, sed de arbitrio boni viri: Societatem mecum coisti eâ conditione ut Nerva amicus communis partem societatis constitueret. Nerva constituit ut tu ex triente socius esses, ego ex besse, (id est tu ex quatuor ego ex octo partibus) quæris utrū ratum id jure societatis sit &c. Hæc sunt verba legis. Ex quo apparet ibi divisionis nullam esse mentionem. Et certè hoc arbitrium cum divisione componere mixtum sit. Nam cum hæc ll. etiam in cæteris contractibus locum habeant *Busius ibi n. 2. Clarissimus Cyprian. ff. disput. 23. de societate in fine:* Nempe ut quidquid tertius constituit id in quibuscunque contractibus conveniens esse debeat boni viri arbitrio, & vir bonus læsionem infra dimidium, iniquam judicaret, ut hic ex dd. ll. apparet, ubi læsio sextæ partis arbitrio boni viri corrigenda est: Consequens est, si arbitrium Nervæ, vel cujuscunque, cum ipso contractu componas super quo est quæstio, dictæ legi 2. *Cod. resc. vend.* nunquam esse locum. Nam si Nerva ex voluntate nostra electus, e, c. ut constituat quæ res ex tuis cum mea permutari debeant, & id arbitrio boni viri corrigatur si ego in sexta parte sim læsus: Tum ex dicta hypothese consequens sit si tu & ego eandem permutationem faceremus absque arbitrio Nervæ, illam posse rescindi, non ob læsionem ultra dimidium, quod vulgò obtinet, sed ob læsionem sextæ partis, quod quàm ineptum sit quis non videt? Idem de comparatione cujuscunque arbitrij cum contractu ejusdem rei existimandum est.



## De societatis renovatione.

## SUMMARIA.

- 1 Renovatio societatis est quid facti, ideo non presumitur, & ab allegante probari debet.
  - 2 Renovatio expresse fit verbis.
  - 3 Renovatio tacite fit actibus, qui post societatem factam exercentur.
  - 4 Renovatio ex actibus illis facta presumitur, ex quibus à principio presumitur contracta societas.
  - 5 Quando heres utitur institutoribus, quibus utebatur defunctus, & quando negotia exercentur eo modo, ut prius exercebantur.
  - 6 Quando socii apothecam communem inhabitant, sed hoc reprobat.
  - 7 Quando capitalia iterum conferuntur.
  - 8 Quando facta fuit protestatio de societate continuanda, si capitale non fuit restitutum.
  - 9 Protestationi dicitur acquiescere qui non contradicit.
  - 10 Renovatio societatis presumitur, quando socii sunt soliti eam renovare, & non constat de contraria voluntate.
  - 11 Quando lucra iterum communicata fuerunt.
  - 12 Quando capitale fuit dimissum penes socium, sed reprobat, & n. 13.
  - 14 Renovatio facta non presumitur, stante inhabilitate personarum.
  - 15 Neque cum pupillo facta presumitur ejus favore, etiam jussu testatoris precedente, etiam si major factus eam ratificare intendat.
  - 16 Neque cum procuratore constituto à defuncto, duraturo post mortem.
  - 17 Renovatio non presumitur, si prima societatis forma fuit mutata.
  - 18 Neque presumitur facta nomine illius, qui non sit nominatus in inscriptione librorum, & si ille, qui inscribebatur socius, fuit inscriptus debitor.
  - 19 Ex dissimilitudine negotiationis excluditur presumptio renovationis, et si facta sit inscio alio socio.
  - 20 Neque presumitur renovata, si socius à solito recessit, ut quia esset solitus partiri lucrum, & non petiit.
  - 21 Si non fuerunt petiti fructus pro subsequenti semestre, societas officii renovata non censetur.
- Fallit si postmodum recipiantur, etiam si societas fuisset expresse revocata.
- Quia per receptionem fructuum dicitur recessum à revocatione.

Quod



Quod tamen declaratur non procedere, si cum officiali fuit facta renuntiatio, & fructus fuerunt recepti à recognoscente bonam fidem.

- 22 Renovatio non presumitur, non adimpletis adimplendis. Adimplementum ex post facto fieri non potest.
- 23 Renovatio non presumitur, si de ea erat conficienda scriptura.
- 24 Presumptiones plures superant pauciores, & fortiores superant debiliores. Presumptiones fortiores qua dicantur, statur arbitrio Iudicis.
- 25 Presumptio illa pravalet, qua propius ad veritatem accedit.
- 26 Presumptio specialis pravalet generali, & minus speciali.
- 27 Presumptio negativa pro reo profertur negative pro actore.
- 28 Renovatio societatis censetur facta cum illis pactis, modis, & temporibus, cum quibus à principio ordinata fuit, nisi aliter fuerit in ipsa renovatione conventum.
- 29 Renovatio circa tempus qualiter facta censeatur.
- 30 An pro eo, quod restabat.
- 31 An vero pro toto tempore, quod appositum fuerat. n. 32.
- 33 Pignora in renovatione repetita censentur, si sint apposita à contrahentibus: secus si ab extraneis.
- 34 Fidejussores non dicuntur obligati in renovatione. Fidejussores quod dicantur obligati in continuatione societatis officii, qualiter procedat.
- 35 Renovatione facta censetur restitutum capitale, quod erat in prima societate, & censetur positum iterum in secunda.
- 36 Novatio etiam si non dicatur ipso jure facta, dicitur facta, si contractus non sunt comparabiles.
- 37 Poena non censetur repetita, quod declaratur.
- 38 Iuramentum non censetur repetitum in renovatione.
- 39 Quod censeatur repetitum. Verba necessaria ad jurandum non requiruntur.
- 40 Relatum dicitur esse in referente, & expressa in relato dicuntur expressa in referente.
- 41 Iuramentum censetur repetitum in prorogatione.
- 42 Instrumentum in renovatione non censetur repetitum.

**V**ltimo loco pro totius tractatus adimplemento, & ut prepositus ordo adimpleatur, videndum est de societatis renovatione, & primo videbimus, qualiter probetur renovationem fuisse factam. Secundo videbimus sub qua forma facta censeatur.

Et primo agendo de ejus probatione, indubitata conclusio constituenda est, societatis renovationem factam fuisse probari debere ab eo, quicquam allegat, quia

P p p



- 1 quia est quid facti, & facta non præsumuntur, nisi probentur, *l. in bello. §. facta. ff. de capt. & post. rever. Caltren. conf. 73. in causa, qua vertitur inter Gabrielem. colum. 1. lib. 1. Corne. conf. 54. sub num. 2. vers. & satis. lib. 1. Menoch. conf. 121. num. 70 in fin. lib. 2. & in tract. de Pras. lib. 3. pres. 57. num. 1. Bursat. conf. 220. num. 2. lib. 2. Ioseph. Lud. in suis concl. commun. concl. 53. vers. & asserenti. fol. 133. Mascard. in tract. de probat. concl. 1310. num. 9. Et duobus modis societatis renovationem posse probari dicendum est. Uno modo expresse, id est, hoc verbis expressis facta inter partes, quod societas renovetur, *l. 4. cum l. seq. ff. pro soc. Socin. conf. 87. num. 9. in fin. lib. 1. Menoch. d. consil. 121. n. 7. & d. presumpt. 57. n. 2. & faciunt dicta supra c. 10. ubi actum fuit, qualiter societas expresse contrahatur.**
- 2 Secundo modo tacite, nempe tacito consensu, qui colligitur ex actibus, qui post societatem factam exercentur, *l. plane. ff. pro soc. Caltren. d. conf. 73. col. 1. vers. habeat ergo. lib. 1. Abb. conf. 87. n. 2. lib. 2. Corn. conf. 54. n. 2. lib. 1. Socin. conf. 87. lib. 1. laf. conf. 33. ad fin. lib. 3. Parif. conf. 82. nu. 35. lib. 1. Dec. conf. 212. sub n. 7. qui scripsit in eadem causa cum Parif. lib. 1. Menoch. d. conf. 121. nu. 72. & d. presumpt. 57. n. 2. Caltrac. in tract. de societ. offic. c. 51.*
- 3 Primo, societas renovata præsumitur citra difficultatem ex actibus illis, ex quibus, ut dictum fuit supra c. 10. contracta à principio præsumitur, *Rimin. jun. conf. 280. n. 27. lib. 3. Bursat. conf. 220. n. 2. lib. 2.*
- 4 Secundo præsumitur renovata, quando filius, vel alius heres, utitur eisdem institutoribus, quibus utebatur defunctus, & quando eodem modo exercetur & gubernatur societas, prout exercebatur & gubernabatur ante dissolutionem, *Bald. in l. mandatum. in 3. opp. vers. alii dicunt. C. mandati. & in conf. 458. punctus, super quo. in fin. lib. 4. Petr. de Ubal. in tract. de duob. fratr. part. 11. n. 33. Alex. conf. 132. nu. 13. lib. 5. Barba. conf. 10. col. 7. vers. non obstat. lib. 4. Addit. ad Bart. in l. adeo ff. pro soc. Socin. conf. 8. num. 14. vers. & hæc præsumptio, & vers. & confirmatur, & conf. 160. nu. 14. lib. 2. Cephal. conf. 475. num. 26. lib. 4. Menoch. d. conf. 121. n. 73. lib. 2. & d. pres. 57. n. 4. Decian. conf. 60. n. 33. & conf. 85. n. 26. lib. 2. & conf. 22. lib. 3. Ioseph. Lud. d. concl. 53. vers. tacite renovatur. fol. 133. Mascard. d. concl. 1310. n. 10. Honded. conf. 85. nu. 26. lib. 1. Et multo magis ex observantia formæ primæ societatis renovatio facta præsumitur, si etiam lucrum in communi positum fuit. *Abb. d. conf. 87. lib. 2. Menoch. d. conf. 121. sub n. 73. Ioseph. Lud. d. concl. 53. vers. tacite autem.**
- 5 Tercio societas renovata præsumitur, secundum aliquorum opinionem, quando socii ea dissoluta apothecam communem inhabitant, & ad hoc probandum citatur *Castr. conf. 349. ex die col. 1. lib. 1. Roman. conf. 168. ad fin. Rimin. sen. conf. 175. n. 2. lib. 1. Socin. conf. 160. col. 3. lib. 2. Sed quia vere isti de hac præsumptione sic simpliciter considerata non loquuntur, ideo eam non esse sequendam tenen-*



nendum est, ut per Menoch. *d. conf.* 121. n. 103. Mascari. *d. concl.* 1310. n. 11. Bene dici potest hanc conjecturam, si cum aliis juncta sit, operari posse, ut Iudicis animus trahatur ad credendum, societatem fuisse renovatam, ut dicit Ioseph. Lud. *d. concl.* 53. vers. ista tamen conjectura. fol. 134.

Quarto societas renovata præsumitur, quando ea finita, & rationibus expunctis, & tradita cuique parte sua capitalis, & lucri, iterum insimul paulo post capitalia conferuntur in eadem negotiatione, Castr. *d. conf.* 73. lib. 2. Menoch. *d. conf.* 121. lib. 2. sub n. 89. & *d. præf.* 57. n. 10. Cephal. *conf.* 475. n. 30. lib. 4.

Quinto præsumitur renovata societas, si non restituito capitali, unus ex sociis protestatus fuit, societatem debere continuari, ponit hanc præsumptionem Menoch. *d. conf.* 121. sub num. 103. in fin. Et quamvis eam reprehendat, tum quia in casu suo non constabat de tali protestatione, tum etiam quia non sufficit protestatio unius, cum ad societatem contrahendam omnium sociorum consensus requiratur. *l. ut sit. ff. pro soc.* Petr. de Ubald. *d. tract. part.* 3. sub n. 16. Corn. *conf.* 54. n. 2. lib. 1. tamen videtur dici posse, hanc præsumptionem esse verissimam, si socii protestationi non contradicant, quia consensus probatur ex non contradictione, cum non contradicendo protestationi acquiescere dicantur. *l. non solum. §. morte. ubi Ias. post alios. n. 48. ff. de oper. nov. nunc. c. cum tu. de const.* ubi Dec. num. 16. Rolan. *conf.* 69. n. 30. lib. 4.

Sexto præsumitur renovata societas, quando non apparet de contraria voluntate, & constat, quod socii ea finita, eam renovare soliti erant, Castr. *d. conf.* 73. n. 1. lib. 2. Socin. *conf.* 160. n. 8. & *conf.* 162. n. 10. lib. 2. Menoch. *d. conf.* 121. n. 106. lib. 2. & *d. præf.* 57. n. 15.

Septimo, renovata præsumitur, si lucra iterum societate dissoluta communicata fuerunt, Petr. de Ubald. *d. tract. part.* 3. n. 36. in fin. Socin. *conf.* 92. col. 3. vers. confirmatur hoc. lib. 2. Menoch. *d. præf.* 57. nu. 14. & *d. conf.* 121. nu. 105. ubi loquitur de creditis societatis ab uno ex sociis alteri socio exigendis assignantis, sed in casu suo recedit ab hac præsumptione, quia credita proveniebant à societate jam dissoluta.

Octavo & ultimo præsumitur renovata societas, ex dimissione capitalis facta penes socium, etiamsi non constat de lucrorum communicatione, datur exemplum, si socius erat solitus suo solo nomine expresse negotiari, inscribendo libros rationum suo nomine solummodo, & dando literas ad negotia similiter solummodo suo nomine, communicando tacite lucra cum altero socio, & dissoluta societate, penes eum capitale relinquatur. Ex tali enim dimissione capitalis societatem revocatam præsumi, tenere citantur Petr. de Ubald. in *d. tract. part.* 5. num. 39. cum definit quæstionem de rustico retinente vaccas ad socidam, quod finito tempore primæ socidæ censeatur renovata, & Alex.



*in conf. 136. num. 4. lib. 5. & Socin. in conf. 89. num. 12. lib. 1. & Paris. in conf. 82. num. 36. lib. 1. & hanc opinionem dicit veriore & communem Ioseph. Lud. d. conclus. 53. vers. verior tamen. fol. 133. & post eum Mascar. d. concl. 1310. n. 13.*

13 In contrarium, quod societas renovata non censeatur, ex sola capitalis dimissione, tenere citantur Castren. *conf. 415. ista societas. in 2. dubio. lib. 1. Crot. conf. 15. num. 15. Cephal. conf. 475. num. 58. lib. 4. Menoch. d. conf. 121. num. 87. lib. 2. & d. præs. 57. num. 7. Castrac. in d. tract. de societ. offic. cap. 51. num. 7. Decian. conf. 60. num. 33. lib. 2.* Et ista secunda opinio mihi magis placet, per textum, quem citat Menoch. *in d. conf. 121. num. 86. in l. socium qui in eo. ff. pro soc.* ubi Iurisconsultus ait, socium retinentem pecuniam societate dissoluta non acquirere societati, sed tantum teneri ad usuras. Si enim per dimissionem capitalis esset renovata societas, societati acquireret, & lucra teneretur communicare, & non esset obligatus ad usuras, & si in dicto textu providetur, quid agendum sit remanente capital. penes socium, ejus dispositio erit servanda, & ut consulatur indemnitati socii, non est ulterius investigandum, quod per talem dimissionem censeatur renovata societas. Et probatur ista opinio ea ratione, quia in societate requiritur simultaneus consensus sociorum, ut pluries dictum fuit. *l. ut sit. ff. pro soc.* & requiritur mutua collatio, sive rerum, sive operarum, ut dictum fuit supra *cap. 9. num. 19.* & ex tali dimissione capitalis, quod dicatur facta mutua collatio, & quod ea importet consensum simultaneum, ad societatem, cum ex alia causa facta dici possit, censi non potest, ut late probant Menoch. *in d. conf. 121.* & Decian. *in d. conf. 60.* qui in eadem causa consuluerunt, in qua etiam pro contraria parte scripsit Cephal. *in conf. 475. lib. 4.* Et cum Ioseph. Lud. *in d. conclus. 53. vers. verior.* dicit, quod tunc socius retinens pecunias tantum teneretur ad interesse, & non censeretur renovata societas, quando nulla præcesserit societas, vel quando constaret expresse, quod nolint in societate perseverare, sed non procedere, quando vere præcessit societas, & cum pecuniis retentis negotiatur, quia etsi negotiatur nomine proprio, tamen præsumitur ut prius faciebat, negociari ad commodum societatis. Facilis est responsio, quia si est dissoluta societas, amplius dici non potest, quod durer consensus societatis, & si processit consensus dissociatus, cum durare præsumatur, quod ad consensum societatis inductivum redierit, censi non debet. Eidemque Ioseph. Lud. attestanti de communi non est credendum, quia vere Dd. qui allegantur pro ejus opinione, loquuntur in diversis terminis, ut singulorum dicta considerando optime demonstrat Decian. *d. conf. 60. num. 33. 34. & 35.* de cujus dictis, licet ea viderit, nullam mentionem facit ipse Ludovicus, & attentis supra citatis Dd. qui hanc secundam opinionem expresse tenent, dicendum est, quod ea sit vera, communis, & sequenda. Præsumptiones, & etiam conjecturæ complures prædictis contrariæ, ex quibus deducitur, socie-



societatem non fuisse renovatam, ubi de ea agendum est, à Dd. considerantur.

Primo, societas renovata præsumi non potest cum personis, quæ consensu 14  
carent, seu ex defectu ætatis, ut sunt infantes, seu ex defectu naturalis sanitatis,  
ut furiosus, & similis, & cum personis, quæ contrahere prohibentur ex disposi-  
tione legis, seu statuti, ut sunt minores & mulieres, & aliæ personæ, de quibus  
late dictum fuit supra, dum actum fuit de causa efficiendi, ita tradit Socin. *conf.* 87.  
*n.* 2. *in fi.* *lib.* 1. *Parisi.* *conf.* 82. *sub n.* 35. *lib.* 1. *Dec.* *conf.* 212. *sub n.* 7. *vers.* *nam licet.*  
*lib.* 1. *Cepha.* *conf.* 483. *n.* 15. *lib.* 4. *Ioseph. Lud.* *concl.* 53. *vers.* & *si adsunt minores.*  
*fol.* 133. & *vers.* *septima.* *fol.* 134. *Menoch.* *d. conf.* 121. *n.* 101. *lib.* 2. Neque respec-  
tu pupilli & sequenda est distinctio, quam ponit *Cephal.* *consil.* 674. *num.* 56. *lib.* 15  
5. nempe, quod non censeatur societas renovata, quando lederet pupillum, sed  
quod censeatur renovata, quando agitur de ejus utilitate. Nam, ut probavi su-  
pra *cap.* 3. quicquid sit de cæteris contractibus, societas claudicare non potest.  
Et ibidem etiam probavi, jussu testatoris precedente, societatem cum pupillo  
continuari non posse. Neque placet, quod pupillus eam ratificare possit major fa-  
ctus, ut per *Rimin. jun.* *in conf.* 280. *num.* 53. *lib.* 3. quia, ut similiter dixi *in d. c.* 3.  
societas hanc ratificationem non admittit, quia semper à principio socii stare  
debent sub eodem periculo, ne sequatur usura, seu injustitia. Et dum *Socii in d.*  
*consil.* 87. *in fin.* *lib.* 1. vult, quod cum procuratore & constituto à defuncto dura- 16  
turo post mortem, possit societas renovari, licet heredes sint in pupillari ætate;  
hæc ejus opinio valde dubia redditur, quia, ut ibidem *Socin.* admittit *num.* 2. &  
post eum *Gabriel.* alios citans, *in tit. de procurat. concl.* 2. *n.* 14. si decedat sine he-  
rede ille, qui procuratorem constituit, etiam si dixerit duraturum post mortem,  
extinguitur mandatum. Nam si mandatum sustinetur ex eo, quia adsunt heredes,  
si erunt heredes ejus ætatis, ut contrahere non possint, certe neque etiam cum  
eorum procuratore non intervenientibus solemnitatibus requisitis societas poterit  
renovari, cum verum sit, procuratorem sine solemnitatibus requisitis contrahere  
super rebus minorum non posse, *Simoncel. in tract. de decret. minor. lib.* 2. *tit.* 5. *in-*  
*spect.* 4. *num.* 50. Secundo societas renovata præsumi non potest, si forma prima 17  
societatis mutata fuit, ut quia solebat socius communi nomine negociari, & in-  
cepit negociari proprio nomine, & solebat libros inscribere communi nomine,  
& incepit inscribere proprio nomine. Nam ex hac mutatione censeatur mutata  
voluntas, & per consequens colligitur, quod non intendat societatem continua-  
re, licet etiam negociaretur cum pecuniis communibus, seu cum pecuniis pro-  
priis illius, qui socius erat. *Castr.* *consil.* 415. *in 2. dubio.* *lib.* 1. *Alex.* *consil.* 132. *num.*  
11. *lib.* 5. *Cephal.* *consil.* 475. *num.* 31. *lib.* 4. *Menoch.* *d. confil.* 12. *nu.* 16. *lib.* 1. & *d.*  
*consil.* 121. *num.* 91. & 96. *lib.* 2. Et societatis renovationem & non censerifactam 18



- nomine illius, qui non fuit expressus in intitulatione librorum, licet esset comprehensus in prima societate, sed tantum censi renovatam quo ad nominatos, late probat Ruin. *consil.* 11. n. 6. lib. 1. Et de eo, qui solebat in libris inscribere socium, uti socium, si incepit inscribere post dissolutam societatem, uti creditorem, quod dicatur mutata forma, & mutatus consensus tradit Alex. d. *conf.* 132. n. 10. lib. 5. Dec. *conf.* 21. sub n. 6. lib. 1. Menoch. *conf.* 121. n. 96. lib. 2. Ioseph. Lud. d. *concl.* 53. *vers.* *tertia presumptio*. Et cavendum est à dictis à Ioseph. Lud. d. *loc.* *vers.* *intellige hoc.* fol. 134. dum videtur innuere, quod actus isti diffformes à prima societate fieri debeant, sciente & patiente altero socio, ut per Natt. *conf.* 100. n. 4. lib. 1. Nam dicta à Natta procedunt, ubi ageretur de societate dissolvenda, quia fieri non potest unius voluntate solummodo, & non procedunt in societate renovanda, quia in renovatione sufficit, quod unus dissentiat, & sufficit, quod non appareat socium consentire cum altero socio, cum, ut per sepe dictum fuit, in societate requiratur simultaneus consensus. l. *ut sit.* ff. *pro soc.* Tercio societas non censetur renovata, si ea finita in fine cuiuslibet anni, pro quo durabat, petere solebat socius, quod redderentur rationes, & reliqua, & ita in fine anni non petit: ex eo enim, quod à tali solito decessit, renovatio facta non censetur. Castr. d. *conf.* 73. lib. 2. Menoch. d. *conf.* 121. sub n. 97. lib. 2. Ioseph. Lud. d. *concl.* 53. *vers.* *quinta presumptio*. Et in societate officii, in qua fructus pro primo semestre anticipare accipi solent, si non fuerunt exacti in principio subsequenteris semestris, quod societas non censeatur renovata, seu potius continuata, tradit Castr. in d. *tract.* de *societ. off.* c. 51. n. 8. Sed ista ejus dicta declarantur non procedere, si fructus demum recipiantur, transacto principio semestris, etiam si recipiantur post factam expressam revocationem societatis, quia quis fructus recipiendo censetur recedere à revocatione; & velle societatem continuare, ut per eundem Castr. in d. *tract.* c. 57. nu. 15. & seq. Verum censeo, quod si revocatio esset facta cum officiali, vel alio modo dissoluta societas, per talem fructuum solutionem factam ab eo, qui recognovit bonam fidem, societatem fuisse renovatam affirmari non posse, quia pecunia societate dissoluta non stat amplius sub periculo, & quia ad societatem renovandam etiam officialis consensus requiritur. Bo. in *tract.* de *societ. off.* n. 121. ubi vult, quod fructus soluti post dissolutam societatem computantur in sortem. Quarto, societas renovata non presumitur, si aliquid erit adimplendum pro parte unius, & non fuit adimpletum. Nam non adimplendo videtur ejus esse voluntatis, ut societas dissoluta non renovetur, cum qui non adimplet adimplenda consensui renunciare dicatur. l. *Julianus.* §. *offerri.* ff. *de act. emp.* Ita de eo, qui asserit locationem fuisse renovatam, quod teneatur docere adimplevisse adimplenda pro parte sua, tradit Alex. *conf.* 76. n. 7. lib. 5. Gozad. *conf.* 94. n. 3. Socin. *conf.* 87. n. 3. & *conf.* 127. n. 14. lib. 1. & de societate tradunt Decia. *conf.* 60. n. 44. lib. 2.



lib. 2. & Menoch. d. conf. 121. n. 99. & sub n. 100. subjungit non posse socium dicere velle postmodum se adimplere ea, quæ tenebatur adimplere à principio, ut per Castr. conf. 70. n. 8. lib. 1. Alex. conf. 237. n. 13. lib. 6. Cravet. conf. 248. col. pen. vers. non obstat. Ioseph. Lud. d. concl. 53. vers. nec potest socius. Quinto & ultimo non censetur renovata societas, si pro ea renovanda f. erat conficienda scriptura, ut dicitur de locatione, in qua non censetur facta tacita reconductio ex sola patientia, quando requiritur scriptura, Roman. conf. 103. n. 5. Ruin. conf. 167. n. 22. lib. 1. Affl. decis. 165. n. 10. Boer. decis. 284. n. 14. Cravet. de antiq. temp. p. 5. prim. n. 14. & de societatis renovatione tradunt Ruin. conf. 91. in fi. lib. 1. Menoch. d. conf. 121. sub n. 101. Ioseph. Lud. d. pres. 53. vers. septima præsumptio. Et quia contingere potest, quod in eodem casu insimul concurrant præsumptiones significantes societatem fuisse renovatam, & præsumptiones significantes societatem non fuisse renovatam, in præsentī etiam dicendum est, quod in tali præsumptionum f. concursu, plures præsumptiones superabunt pauciores, & fortiores superabunt debiliores, l. diuus. ff. de in integ. Ias. conf. 2. col. 6. vers. sexto facit. lib. 3. Rub. Utin. conf. 32. n. 93. Verum, quod urgentiores præsumptiones dicantur, cum regula dari non possit; ideo Iudicis arbitrio terminandum relinquitur, Alb. in c. cum R. seniore, n. 5. de elect. Menoch. in tract. de arbit. Iud. cas. 472. & in tract. de pres. lib. 1. q. 19. quib. in locis latissime docet, & doctissime more suo, quænam præsumptiones validiores dicantur, & quia apud eum videri possunt, solummodo quasdam ex eis ad præsentem tractatum magis pertinentes exempli gratia referam.

Utique si societate finita fuit dimissum capitale penes socium, qui formam negociandi mutavit, præsumptio mutationis formæ negociationis erit præferenda præsumptioni provenienti ex dimissione capitalis, ut supra dictum fuit, ea ratione, quia præsumptio f. illa prævalet, quæ propius ad veritatem accedit, Menoch. d. casu 472. num. 22. & d. quasi. 29. num. 10.

Et præsumptio difformitatis propius accedit ad veritatem, quam faciat præsumptio insurgens ex dimissione capitalis, quia illa necessario significat dissensum, & ista non significat necessario societatis renovationem, cum possit interpretari contra societatem capitale penes socium dimissum fuisse, ita tradit Menoch. d. conf. 121. n. 92. lib. 1. Etiam quia præsumptio specialis non f. solum prævalet generali, sed etiam minus speciali, ut per Dec. in c. quoniam Abbas. col. 4. vers. & hujus conclusionis, de offis. deleg. Cravet. in 1. respon. pro genere, n. 36. ideo in societatis renovatione præsumenda dicitur, præsumptionem insurgentem ex mutatione negotiationis præferri præsumptioni exurgenti ex dimissione capitalis, quia illa dicitur specialiter importare dissensum, & ista non dicitur specialiter importare renovationem, cum aliud etiam significare possit, Menoch. d. conf. 121. n. 93. & seq. Ulterius, quia conjectura f. negativa præfertur affirmativæ, & conjectura, quæ est pro



- pro Reo, præfertur conjecturæ, quæ est pro Actore, ut per Menoch. *d. q. 29. n. 11. & n. 13. & d. casu 472. n. 25. & in fin.* ideo conjectura negativa, quæ est pro Reo, prævalet conjecturæ affirmativæ societatem fuisse renovatam, quæ ab Actore proponitur. Menoch. *d. consil. 121. n. 95. lib. 2.* Modo videndum est, cognito societatem fuisse renovatam, sub qua forma renovata censeatur, & an ea omnia,
- 28 quæ in prima & conventionione continebantur, in ejus renovatione comprehensa dicantur? Regula est societatem renovatam censeri cum illis pacti modis & temporibus, cum quibus à principio fuerat ordinata, nisi aliter fuerit in ipsa renovatione conventum, Bal. *in consil. 114. punctus super quo. lib. 2. & in consil. 458. lib. 4.* Petr. de Ubal. qui refert præcisa verba Bald. *in tract. de duob. fratr. part. 11. n. 33.* Ruin. *consil. 91. n. 6. lib. 1.* Socin. *consil. 87. lib. 1.* Dec. *consil. 547. n. 4. lib. 2.* Tiraq. *in tract. de retract. lign. glo. 10. §. 1. n. 27.* Menoch. *consil. 122. n. 51. lib. 2.* Bursat. *consil. 220. n. 1. lib. 2.* Castrac. *in tract. de societ. off. cap. 51. n. 13.* Hond. *consil. 22. n. 19. lib. 3.* Rota Genuen. *decis. 71. n. 2.* Circa tempus contractum in prima conventionione, puta,
- 29 quia societas fuit & contracta ad quinquennium, dubitatur, an, si sit dissoluta durante quinquennio, puta morte unius, censeatur renovata pro tempore solummodo, quod de dicto quinquennio restabat, & an si sit dissoluta ob lapsum temporis, nempe quinquennio finito, pro alio quinquennio renovata censeatur? Bald. ut etiam refert Petr. de Ubal. *d. part. 11. sub n. 33.* dicit, societatem dissolutam durante tempore censeri renovatam pro tempore, quod restabat, quia renovatio est quædam consequentia & reliquæ prioris societatis, & quod à primordio tituli posterior formatur eventus, & quod tempus sicut summa est pars societatis. *l. 1. §. diem. ff. de edend.* & dicit, quod licet in conductione in urbanis, quamdiu inquilinus inhabitavit, & in rusticis, ad annum culturæ censeatur facta reconductio, quia in conductione inspiciuntur fructus rei, quos natura annuatim producit, tamen non sic est in societate, quia magis in opera consistit, cui non potest assignari certum tempus, nisi illud quod à principio fuit conventum, & tunc est in fluxu & in fieri. Et quod si sit dissoluta, finito quinquennio pro alio quinquennio renovata censeatur, admittunt Dd. supra citati. Petr. de Ubal. *in d. part. 11. sub d. n. 33.* in renovatione societatis & dissolutæ durante quinquennio, cum Baldi opin. concurrat, quod renovata solum censeatur pro tempore, quod restabat, & sic ad temporis perseverationem. Si autem dissoluta fuit, quinquennio finito, tenet renovatam censeri ad id tempus, quod expedit societati, & non ad tempus, quod à principio fuerat expressum, per text. *in l. si convenitur. & in l. sed & socius. §. in societate autem. ff. pro soc.* & subjungit, in hoc boni viri arbitrium esse sequendum, quod in societate, ut per sepe dicit *in d. tract.* plurimum operatur.
- 31 Ego huic opinioni Petri & non assentio, & si à Baldi opinione recedendum est, teneo renovationem censeri factam, si dissolvatur societas durante quinquennio,
- non



non pro tempore, quod restat, sed pro alio integro quinquennio, quia non datur continuatio temporis & societatis, societate dissoluta, & non potest considerari, quod à primordio tituli posterior formeretur eventus, ea ratione, quia in eo, quod extinctum est, continuatio cadere non potest, *l. sed & si manente, & ibi gloss. communiter recepta ff. de precar. l. 4. in princ. & ibi Bart. & Alex. ff. de dam. inf. l. continuus. ff. de verb. oblig. Gabriellate in tit. de dilat. concl. 3. Menoch. qui loquitur de societate, cons. 122. sub n. 51. lib. 2.* Et teneo, si societas sit finita & transactio quinquennio, quod pro alio quinquennio dicatur facta renovatio, ea ratione, quia, ut dixi supra, etiam cum tempore appposito in ipsa societate renovatio facta censetur, & stante temporis expressione facta in prima conventionione, non intrat arbitrium Iudicis, pro quo tempore censeatur facta renovatio. Quia quemadmodum non intrat in conventionione, stante expressione à partibus facta, ita non debet intrare in renovatione, quia si in ea intraret, adderetur, seu detraheretur priori formæ consentientis in tempore præfinito, quod in dubio factum dici non debet, cum secundum primam formam renovatio facta præsumatur: Neque obstant *dd. ll. à Petro allegatæ*, quia ipsarum legum dispositio loquentium de renunciatione quemadmodum fuisset observanda in priori conventionione, ita etiam admitto, quod erit observanda in societate renovata. Quid dicendum, si fuerit tempus intermedium inter finitam & renovatam societatem, in quo socius, qui operabatur, factus sit diligentior, an societate renovata eam lucri partem habere debeat, quam habebat in prima, sive sit augenda? Et quod sit augenda videtur dicendum, per ea quæ dicit Menoch. in tract. de arbitr. Iud. casu 159. sed ejus opinio mihi non placet, & sibi imputare debet socius, si renovando tacuit.

Circa pacta etiam, & alia accidentaliter posita in societate, ut sunt pignora, poenæ, fidejussor, juramentum, & instrumentum, dubitatur, an in renovatione repetita dicantur? Equidem de pignoribus dicendum est, quod in renovatione repetita dicantur, ut habetur in *l. item quaritur. §. qui impleto. ff. locat. & ibi per Bart. & Castren. Bald. in l. legem. C. locat. Menoch. in tract. de præf. lib. 3. præf. 85. n. 19.* Sed est intelligendum de pignoribus apposis ab ipsis contrahentibus, quia apposita ab extraneis, contrahentium favore, repetita non censentur, quia ipsi in renovatione non interveniunt. Bart. in *d. l. item quaritur. §. qui impleto. n. 3. ff. locati. Menoch. d. præf. 85. n. 50. Caroc. in tract. de locat. q. 22. fol. 156.* De fidejussoribus & etiam, quia in renovatione non interveniunt, dicendum est, quod eorum obligationes non renoventur. Petr. de Ubald. in *d. tract. de duob. fratr. part. ult. n. 3. per text. in l. cum Hermes. C. loc. & in fin. ff. de pact. facit tex. in l. si creditor. ff. de novat. & tradita per Specul. tit. de fidejuss. §. 1. & per Sim. de Præf. in cons. 186 Caroc. d. tract. de locat. q. 23. fol. 157. tenet Castrac. in d. tract. de societ. offi.*



6. § 1. ubi sub n. 20. dicit, quod fidejussor, prorogata societate officii, post sex menses, erit obligatus, quia, se obligavit restituere sortem; & donec fors non sit restituta, liberatus dici non potest, ut dicitur de eo, qui Castrum per sex menses custodire, deinde restituere promisit. Si enim per tempus prolixius in eo remansit, non censentur liberati fidejussores dati pro restitutione facienda, donec jure facta non sit. *Alex. consil. 72. num. 5. lib. 6.* Credo ego, quod Castrac. vera loquatur in societate officii, quia prima obligatio ex pacto contrahentium durat, etiam post sex menses ad beneplacitum, & in hoc etiam fidejussores consentiunt. Et etiam si esset dissoluta societas, essent obligati vigore obligationis jam contractæ, quia licet sit finita societas, tamen non est extincta obligatio & actio, *l. tamdiu. C. pro soc.* Sed si societas esset extincta, & ageretur de obligatione provenienti ex societate renovata, dicta à Castrac. de restitutione capitalis procedere non possunt, quia facta renovatio ꝛ capitale restitutum censeatur. Nam præsumitur rediisse ad socium, qui eum posuit, deinde ab eo iterum positum fuisse in societate renovata, juxta tex. in *l. singularis. ff. si cert. pet. Alex. cons. 136. n. 4. lib. 5.* Et necessario dici debet, quod stante renovatione facta, prima societas sit extincta, & quod capitale, quod erat in prima, sit translatum in secunda, & sic quod corruptio unius fuerit generatio alterius, quia insimul stare non potest, quod daret prima, & sit facta secunda; nam capitale deserviret pro prima, & secunda fieri non potuisset, quia sine capitali fieri non potest, ut dictum fuit supra c. 9. n.
- 35 19. Ita videmus in simili, quod novatio ipso jure de primo contractu ꝛ facta dicitur, etiam si non exprimatur, quando contractus ad invicem non sunt compatibles. *Bald. in l. fin. col. 1. C. de novat. & in consil. 38. colum. 2. lib. 1. Dec. cons. 400. colum. fin. vers. ex his stantib. lib. 2. Gabriel. tit. de novat. concl. 1. n. 60. Decian. consil. 11. sub n. 68. lib. 1.*
- 37 De pœna apposita in societate ꝛ quod non censeatur repetita in renovatione, tradit *Menoch. d. præf. 58. n. 22. Caroc. in tract. de locat. q. 28. fol. 158.* Verum *Ias. in cons. 49. sub n. 2. lib. 3.* declarat, quod promissio pœnæ, quando fuit limitata pro certo tempore, repetita non censeatur, & quod censeatur repetita, quando simpliciter promissa fuit; sed ego teneo, quod si societas fuit contracta pro certo tempore, & fuit promissa pœna, quod etiam pœna in renovatione dicatur repetita, quia tempus appositum in societate non operatur, quod societas non possit renovari cum pœna. Imo, quia pœna fuit apposita de consensu sociorum renovantium societatem, de eorundem consensu repetita censeri debet, stanteq; ut dixi supra, contenta in prima in secunda repetita censeantur, ut ultra supra citatos habetur etiam per *Gabr. tit. de dila. concl. 2. n. 24.* De juramento apposito in
- 38 societate ꝛ quod non censeatur repetitum in renovatione, tenet *Bero. q. 100. n. 12. & Burlat. in cons. 220. n. 22. lib. 2.* citat *Bald. in cons. 436. lib. 1.* & ita videtur tenere



neri Seraf. de privileg. jur. priv. 22. n. 77. in fin. Grat. conf. 16. n. 19. lib. 1. Caroc. in tract. de locat. quest. 24. fol. 158.

Verum, præsupposita t pro vera opinione illa, ad juramenti substantiam for-  
malem, ejusque vim & effectum verba necessario non requiri, dummodo adsit ani-  
mus & voluntas vocandi Deum in testem, qui est cordium scrutator, quam com-  
munem esse dicit Bursat. d. conf. 220. sub n. 26. post Galiaul. in l. 1. col. fin. ff. de verb.  
oblig. tenendum censeo etiam in renovatione juramentum repetitum dici debere,  
cum & ipsum ab ipsorum contrahentium consensu & voluntate dependeat. Et  
dum Bursatus considerat, quod de mente jurare volentis constare debet ex liqui-  
dis conjecturis, & quod ad hoc probandum non sufficiunt conjecturæ, quæ suffi-  
ciunt ad probandum renovatam fuisse societatem, dico conjecturas præ-  
fatas sufficere, quia sufficiunt ad præsumendum fuisse renovata pacta, quæ  
similiter ab animo & voluntate contrahentium proveniunt. Etsi quan-  
do ageretur de probando quem jurasse, posset dici, præsumptiones urgentissi-  
mas t requiri, tamen hoc dici non debet, quando, ut est in præsentī, habetur re-  
latio ad juramentum jam præstitum, quia facilius præsumi debet, quod fuerit re-  
novatum, quippe socii societatem renovantes dicuntur habere relationem ad  
primam societatem, & relatum dicitur esse in referente, cum omnibus suis  
qualitatibus vere & proprie, l. asse toto. ff. de hered. instit. & ea quæ in relato  
continentur expresse, etiam in referente contineri dicuntur, ut de societate,  
quod expresse contracta dicatur, si sit contracta habita relatione ad expressa  
contenta in testamento, dictum fuit supra cap. 10. num. 5. ex Socin. in conf. 4.  
num. 4. lib. 4. Et similiter dum idem Bursatus t considerat, quod facta pro-  
rogatione alicujus actus non censetur prorogatum juramentum in eo appositum,  
non obstat, quia verior & magis communis opinio est in contrarium. Paris. in  
conf. 43. num. 2. lib. 1. Seraf. in tract. de privileg. juram. priv. 22. num. 83. Gabriel.  
tit. de dilat. concl. 2. nu. 11. Stipulatio etiam in renovatione non censetur repeti-  
ta, quia pro forma requirit verba. Caroc. in tract. de locat. quest. 25. fol. 158.  
De instrumento pro ipsa societate t probanda confecto, quia provenit à facto  
alterius, nempe à Notario, quod repetitum non dicatur in societatis renovatio-  
ne, tenendum est, & si ex dispositione statuti instrumentum haberet executio-  
nem paratam, pro obligatione & actione proveniente ex societate renovata, in-  
strumentum à principio confectum, quando societas contracta fuit, talem exe-  
cutionem non mereretur, Bald. in d. l. legem, C. locat. Canar. in tract. de execut. in-  
stru. q. 44. Affl. decis. 365. n. 15. Boer. decis. 284. sub n. 14. Menoch. in tract. de præ-  
sump. lib. 3. præf. 85. num. 46. Caroc. in tract. de locat. 27. ubi loquitur etiam de clau-  
sula in forma Cameræ.

Et hæc sunt, quæ ex scriptis à patre meo, in hanc, quam vides formam,

Q q q 2

colle-



collegi, adiectis compluribus recentiorum auctoritatibus. Laus sit Deo omnipotenti.

N. 14. & 15. Hic appositè quaeritur, an conjugum superstes censeatur communionem cum liberis continuavisse vel renovasse, quam habuit omnium bonorum cum præmortuo: si inventarium non confecerit, aut alio modo voluntatem suam non declaraverit? Et dicendum est negantium opinionem juri esse consentaneam, quo omnis societas morte alterutrius sociorum finitur, ut latè probat & ampliat *auctor cap. 32.* Et videtur in hac idem observandum quod in alijs omnibus societatibus, quandoquidem non minùs quam illæ, sit privilegiata, ut tradit *Chassanæus ad consuet. Burgond. tit. des droits & appartenances. § 2. in verbo particeps.* Præsertim cum hæc bonorum societas sit quiddam incidens & tantùm sequela societatis quæ matrimonii causa initur: quare societate matrimonii dissoluta, dissolvetur & bonorū societas. Hisce adde, finiri communionem cum finitur voluntas, quæ stetit communio; eam autem morte finiri, certum est. Tum solo unus consensu ut iniri societas non potest, ita nec renovari. Neque ex communi victu aut sola bonorum possessione societas inducitur ut quaesita communia fiant *l. 60. ff. pro socio. 17. & auctor hic n. 13.* Et qui finita societate usus re communi aut pecunia fuerit, tantum tenetur ad usuras *ut ibi d. l. vid. Corn. Bos duysse consult. 47. derde Deel.* Quod tamen eatenus verum est, quatenus sciri potest, quæ bona tempore præmortui conjugis fuerint, ut illorum debita portio cum fructibus cedat liberis. Hoc autem si nullo modo appareat; necessitas magis, quàm consensus hanc communionem bonorum continuare videtur, propter labyrinthum aliàs inextricabilem, cujus non alius exitus. Et hoc casu partes incidere potius in hanc communionem, quàm illam inire dicendum est. *d. consult. 47. & 171. tweede derde deel in fine. Duysse consult. 1. deel 105.* Et ita decisum esse à Curia Hollandiæ, tradit ibidem *Reynier van Amsterdam. Groeneweg. ad Grot: introd: lib. 2. cap. 13. Iuris consultissimus Van Leeuwen paratit. juris novissim. lib. 4. 1. deel cap. 15.* Ita in curia Frisiæ judicatum refert *Sande lib. 3. tit. 5. def. 9.* Et probat *Lamb: Goris in adversar. tract. 1. cap. 9. n. 13. in notis: cogita tamen ulterius.* Sacutis tamen aut consuetudine in variis locis hæc societatis continuationem etiam post mortem introductam asserunt multi auctores. Ut in Hispania passim *Sans de divis: bonor. lib. 2. cap. 5.* Et in Gallia tamen non ubique; de quo videndus *Sande & item Goris dd. ll.* Item Antwerpia, Mechliniæ, Ultrajecti, in Transilvania, Gelria; *Goris & Sande dd. ll. Groeneweg: ad Grotium, & van Leeuwen dd. ll.* Non tamen hæreditates aut donationes vel legata, hoc casu cum hæredibus prædefuncti sunt communicanda: sed quaestus tantùm ex ipsa hæreditate vel bonis communibus provenientes. *Christineus ad ll. Mechlinienses tit. 16. art. 24. Busius ad l. 59. ff. pro socio. 17. Zypæus not. juris Belgici tit: de jure dotis in verbo, communio.* Et hoc cum statuto Delphensi, Ultrajectensi, Antwerpiensi convenire, & ita etiam in Transilvania observari tradit *van Leeuwen d. l.* Sed ibidem, ut & *Groeneweg. d. l. de hac & superiori quaestione statuta allegat quædam particularia, quæ propriè spectant bona, quorum cura commissæ est publicis orphanocomis Dees-tamer of Dees-meesters.* Quæ tamen aliorum bona aut hæreditates, quarum administratio ipsis interdicta sit, haud affectant. e. c. *Leydæ aut Amsteldami, Brielæ, Alemariæ & Edami, ista bonorum communio etiam post mortem prædefuncti cum liberis continuatur: & hæreditates aut donationes superflui obvenientes cedunt in communionem.* Quod intelligendum tantùm quoad bona communia Orphanocomis commissæ; At quorum directio aut cura ipsis non

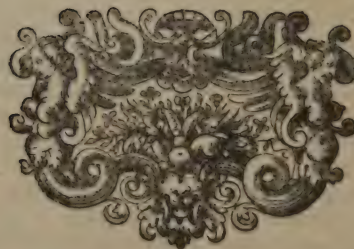


non incumbit hæc lege orphanica vel pupillari non astringi putem, sed dispositioni juris civilis relinquenda. In quo viri docti & jurisconsultissimi nostrates quidam hallucinati videntur, quando statuta orphanica *van de Idees-ranner* / etiam ad alios, qui hujus curæ non subjacent, extendere satagunt. Ergo rectè dixeris neque Leydæ, neque Amstelædami e.c. superstitem teneri bona adquisita post mortem prædefuncti conjugis cum liberis partiri vi hujus legis orphanicæ vel pupillaris. Si nempe Orphanocomi, ut non raro fit, testamento vel alio modo sint exclusi. Et ita sentit Ruijl dum viveret mortalium disertissimus & item juris consultissimus: ut & Mr. Dirk de Jong Patronus famosissimus *duytsse consult.* 171. & *ultrà*. Sed quamquam tota hæc disputatio ipsis juris fundamentis subnixæ posset videri tamen ejus contrarium praxis hic paulatim introduxit: nempe ut communio in pœnam non confecti inventarij continuata censeatur. Nam futuram malam fidem aut negligentiam facile in superflite præsumi volunt. Titia ergo si ex prædefuncto Cajo liberos susceperit & vidua maneat in eadem communione petentibus liberis ex personâ parentis sui semis debetur: & si secundo nupserit, tantundem cum omni augmento & accessione: hoc est omnium bonorū quæ cum secundo marito communiter possedit, quarta pars, quæ prædictæ semis par est, id enim est semis dimidiæ partis quod quarta totius, manente alterâ quartâ apud Titiam matrem. Nec enim liberi si secundo nubat melioris sunt conditionis quàm si vidua maneat. Matre autem defunctâ in secundo matrimonio, duas quartas obtinebunt & propriam & matris, & sic semissem omnium bonorum quæ cum secundo marito communia habuit mater. Vitrico autem vel ipsius heredibus relinquetur altera semis, cujus nulla pars ad liberos pertinet: ut pote qui non cum vitrico sed matre fuerunt in communione. Quamvis enim illa socia fuerit secundi mariti, tamen hic privignorum suorum non est socius. Quia *socius socij mei, socius meus non est. l. 19. ff. pro socio. 17. Costal. ad. d. leg. Papon lib. 15. tit. 2. arresto 6. & 7.* Hisce convenienter dicemus. Si Titia procreatis ex utroque matrimonio liberis, sola superstes sit, secundo etiam marito jam defuncto, bona esse dividenda, ut liberi primi & secundi matrimonij, suam quartam auferant singuli ex capite parentis sui prædefuncti, reliquis duabus quartis apud matrem. Titiam manentibus, unâ ex communione primâ quæ inter illam & Cajum fuit, alterâ ex secundâ communione quam habuit cum Megio altero marito. Ergo verè cum habuerit diversos focios, liberos primi thori ab unâ parte, & item liberos secundi ab altera parte meritò in divisione cum singulis: duas partes feret, à singulis unam. Et hæc juri & rationi videntur consentanea: quanquàm Scabinis Gorinchemensibus aliter placuit: Cujus sententiam Curia provisionaliter approbavit in causa Maximiliani Ducè cum liberis, contra Lyntien Coengen 31. Julij 1664. in qua liberis prioris matrimonij auctoribus adjudicavit semissem omnium bonorum, quæ mater superstes & rea, cum defunctis utrisque maritis communiter possederat: & sic etiam propriam matris quartam quæ ex bonis communibus cum priore marito ipsi competebat, ut superius diximus: ita ut jam illa vivente, fruatur hæreditate, quam nisi post ejus mortem sperare non poterant. Tum si secundi matrimonij liberi, nam & illos habet hæc mater & diu est quod ipsorum bona paterna, jam plus quam octuagenaria absque inventario aut ulla divisione factâ possidet, si illam itidem illi in jus vocent, & ipsis altera semis adjudicetur, quia non sunt pejoris conditionis, secundi quàm prioris matrimonij liberi: an non misella vivens vidensque bonis omnibus exuta in mendicitatem prolaberetur? Porro, post ipsius obitum, primi liberi tanquam hæredes cum dictis secundi matrimonij filiis, bona materna dividunt capitatim: & si hinc inde numero sint pares, adhuc



aliam quartam inferant, & sic ex tota hereditate tres quartas vel dodrantem, relicta una quarta vel quadrante liberis secundi matrimonij, quæ ipsis sit pro bonis & paternis & maternis. Hæc quia rationi non sunt congrua vix est ut quis dictam sententiam approbet. Quare prior opinio quæ in neutram partem nimium exorbitat, ut æquior amplectenda videtur, quæ & dicto arresto Parlamenti Parisiensis sexto comprobata est: ubi liberis prioris matrimonij, matre mortua & ejusdem hæredibus semisfis attribuitur, altera verò semisfis marito secundo superstiti, & consequenter ipsius hæredibus, si fortè diem ille antè obijisset. Quamquam idem Parlamentum Parisiense decimo post anno, aliam hoc casu divisionem aliâ sententiâ approbaverit & attribuerit tertiâ liberis primi thori, tertiam matri, tertiam vitrico. Papon d. libr. 15. tit. 2. arrest. 6. in fine, à qua sententia non planè abhorre videtur Goris in *Adversariis*, tract. 1. cap. 82. in notis n. 15. sub finem. Sed cum diverso casu iniqua sit hæc opinio nec usu recepta, non ulterius illi inherebimus.

F I N I S.



INDEX



# INDEX OMNIUM RERUM ET VERBORUM, QUÆ IN HOC SO- CIETATIS TRACTATU CONTINEN- tur, ordine alphabetico digestus.

Prior numerus caput, alter numerum marginalem, postremus vero  
folium denotat.



**A**ccessorium, quod sequatur natu-  
ram sui principalis, non procedit  
quando in accessorio adest diver-  
sa ratio. caput. 9. num. 50. fol.  
103.

Acceptilatio utunque generalis non comprehen-  
dit dolum. c. 37. n. 43. f. 420.

Accidentalia considerantur ratione culpæ, ra-  
tione moræ, & ratione pacti appositæ supra  
naturam contractus. c. 29. n. 1. f. 332.

Accidentia contractus quæ sint, & quæ sint ac-  
cidentia societatis. c. 2. n. 17. & 18. f. 16.

Accidentia communiter de probatione sumpta à  
communiter accidentibus, vide in verb.  
Probatio.

Acquisita à fratribus citra societatem, si unus  
inter eos adsit, qui sit minor, qualiter sint di-  
videnda, distinguendo declaratur. c. 3. n. 37.  
f. 33. & num. 38. cum pluribus seqq.

Acquisita proprio nomine, seu cum propria, seu  
cum communi pecunia, sunt acquirentis c. 3.  
n. 38. & 39. f. 33.

Acquisita proprio nomine cum pecuniis pupilli  
sunt acquirentis, & quid facere debeat pupil-  
lus pro recuperatione suarum pecuniarum, an  
in subsidium res acquisita sit pupilli, & an ei  
competat hypothecaria? c. 3. n. 40. f. 34.

Acquisita communi nomine cum pecuniis pupilli,  
& cum pecuniis communibus sunt communia,  
pupillo ratum habente. c. 3. n. 41. & 42.  
f. 34.

Acquisitio præsumitur facta ex causa præcedenti.  
c. 3. n. 50. f. 35.

Acquisitio quomodo facta fuerit, præsumitur à  
solito, c. 3. n. 51. f. 35. & n. 20. f. 42.

Acquisitio quo nomine facta fuerit cognoscitur  
ex inscriptione libri rationum. c. 3. n. 47.  
f. 35.

Acquisitio facta præsumitur eo nomine, quo ius-  
sit testator. c. 3. n. 49. f. 35.

Acquisitio quo nomine facta fuerit, arguitur ex  
libro æstimæ. c. 3. n. 52. f. 35.

Acquisitio quo nomine facta fuerit, arguitur ab  
exclusionem delicti. c. 3. n. 53. & 54. f. 35. &  
n. 68. & 69. f. 38.

Acquisitio facta communi nomine, an etiam facta  
præsumitur cum pecunia communi. c. 3. n. 38.  
cum pluribus sequent. 37. & seq.

Acquisitio an facta fuerit cum propriis, vel com-  
munibus pecuniis, probatur conjecturis. c. 3.  
n. 61. cum pluribus sequent. f. 36. & sequent.

Acquisitio, vid. in verb. Emptio, & in ver.  
Quæsitæ.

Acquirere tenetur socius societati, & si non acqui-  
rat, perinde conveniri potest, ac si acquisivis-  
set. c. 31. n. 39. f. 371.

Actio pro socio semper est directa. c. 3. n. 20. f.  
30. & c. 31. n. 15. f. 367.

Actio de peculio contra patrem est annalis, con-  
tra filium perpetua. c. 6. n. 36. f. 76.

Actio de in rem verso contra patrem est perpetua.  
c. 6. n. 37. f. 76.

Actio quod jussu datur contra patrem. c. 6. n. 29.  
f. 77.

Actiones provenientes ex facto filij dantur perpe-  
tuo contra patrem, si sit heres filij. c. 6. n. 40.  
f. 77.

Actiones in contrahenda societate non transfe-  
runtur, sed ad invicem præstari debent inter  
socios. c. 9. n. 43. f. 101. c. 14. n. 13. f. 144.  
& n. 30. f. 148.

Actio.



# INDEX.

*Actioes an querantur alteri socio ex stipulatione Notarij, sine cessione, & sine ratificatione.* c. 14. n. 34. cum pluribus sequen. f. 149. & seq. & c. 30. n. 41. 42. 43. f. 358. & seq.

*Actioes an querantur alteri socio sine cessione, stante juramento.* c. 14. n. 33. f. 148.

*Actioes an querantur socio absentis.* c. 14. n. 14. f. 145.

*Actio de in rem verso datur contra socios, si deficiant alie actioes.* c. 30. n. 13. f. 352.

*Actio pro socio & actio communi dividundo dantur inter socios, in aliquib. conveniunt, & in aliquibus habent se uti excedentia & excessa, & quatenus conveniunt una tollit alium.* c. 31. n. 2. 3. 4. 5. f. 365. & seq.

*Actio pro socio datur ad diversos effectus.* c. 3. n. 6. f. 366.

*Actioes alie, quae inter socios dantur, communerantur.* c. 31. n. 7. cum plur. seq. f. 366. & seq.

*Actioes pro socio, & communi dividundo, sunt bonae fidei & diversae ab utraque parte, & dantur heredi, & contra heredem, licet societas morte finiat. c. 31. n. 15. f. 367. & c. 32. n. 52. f. 386.*

*Actio utilis pro socio aliquando datur.* c. 31. n. 16. f. 367.

*Actioes plures dantur, si plures sunt societates inter easdem personas.* c. 31. n. 18. f. 367.

*Actio pro socio est generalis, ideo si offerat se socius facere ea, ad quae tenetur actioe generali, speciali actione convenire non potest.* c. 31. n. 70. f. 375.

*Actio pro socio est perpetua, & contra eum incipit currere praescriptio dissoluta societate.* c. 31. n. 75. f. 377.

*Actioes, societate dissoluta morte, transeunt ad heredes active & passive, cum distinctione.* c. 32. n. 52. cum plurib. seq. f. 373. vide in verb. Heredes.

*Actioe communi dividundo agi potest, etiam si res non possideatur.* c. 39. n. 108. f. 465.

*Actioe solvitur societas, agendo contra tertium a socio delegatum, & agendo contra socium.* c. 36. n. 2. f. 406.

*Actioe pro socio generali si agatur contra so-*

*cium, solvitur societas, secus, si agatur solummodo, ut ea conferantur, & ea observentur, quae conferri & observari debent, societate durante.* c. 36. n. 3. 4. & 5. f. 406. & seq.

*Actioe opposita contra socium statim & eodem momento solvitur societas.* c. 36. n. 7. f. 407.

*Actus illi societatem important, qui sine iure societatis fieri non possunt.* c. 10. n. 18. f. 112.

*Actus illi important societatem, quibus contrarii sunt dissociativi.* c. 10. n. 19. f. 112.

*Actus nostri non extenduntur ultra, quam gerantur.* c. 10. n. 26. & 28. f. 114. & seq.

*Administrator bonorum pupilli tenetur pecunias pupilli ponere ad honestum lucrum.* c. 3. n. 119. f. 46.

*Administrator convertens pecunias communes in proprios usus, tenetur civiliter ad duplum, & criminaliter puniri debet.* c. 3. n. 56. f. 36.

*Administrator tenetur reddere rationem.* c. 37. n. 1. f. 410.

*Advocatus cum clientulo contrahere non potest.* c. 8. n. 4. f. 87.

*Agens vigore societatis societatem probare tenetur.* c. 37. n. 57. f. 374.

*Alere quis tenetur eos, quorum ministerio utitur.* c. 27. n. 58. f. 309.

*Alienare socius plus parte sua non potest, sed declaratur.* c. 26. n. 32. f. 282. & c. 14. n. 3. f. 142.

*Alienatio rei communis ad hoc ut valeat, requiritur omnium consensus, & non sufficit consensus majoris partis, neque ejus, qui majus jus in re habet.* c. 28. n. 9. f. 320. Declaratur n. 35. f. 321.

*Alienatione rei, super qua est contracta societas, ipsa societas non extinguitur.* c. 34. n. 13. f. 393.

*Alienatione socij societas extinguitur.* c. 33. n. 5. f. 389. & quae fit ratio, quod non extinguatur alienatione rei. c. 34. n. 14. f. 393.

*Alienatione officij extinguitur societas super eo contracta, si officium vacet in totum.* c. 34. n. 15. cum plurib. sequen. f. 393. & seq.

*Alienationem officij ignorans fructus recipere non potest.* c. 34. n. 17. & seq. f. 393. etiam ratione interesse, nisi concurrentibus debitis requisitis. n. 20. f. 394.

Alic-



# I N D E X.

*Alienatio rerum minoris fieri potest absque alia solemnitate, jussu testatoris precedentis. c. 4. n. 10. f. 49. Limitatur quatuor modis. n. 11. & seq. f. 49.*  
*Alienatio tacita rerum minoris fit sine solemnitatibus. c. 4. n. 25. f. 52.*  
*Alienatio rerum minoris procedens à lege non requirit solemnitates. c. 4. n. 26. f. 52.*  
*Alienatio si sit facta de re quaesita à socio non effecta communi alteri socio, non datur actio contrarium, etiam si alienatio sit societati damnosa. c. 14. n. 2. f. 142.*  
*Alimenta ab uno ex sociis relicta alicui praestanda de bonis communibus debentur à suis heredibus solummodo licet alter socius legato conferat. c. 27. n. 73. & 74. f. 312. & seq.*  
*Amator an possit contrahere. c. 7. n. 11. 12. & 13. f. 81. & seq.*  
*Amicitiae tres sunt species, Naturalis, Hospitalis & Civilis. Proem. n. 2. f. 2.*  
*Amicitia naturalis tres sunt species, Pietas, Indulgentia, Necessitudo. Proem. n. 3. f. 2.*  
*Amicitia civilis tres habet species. Una est, qua homines ejusdem civitatis junguntur. Altera est, quae à virtute proficiscitur. Tertia est, qua homines inter ipsos causa utilitatis utuntur, & appellatur societas, proem. n. 16. cum plurib. seqq. f. 3.*  
*Amicorum omnia communia. Proem. n. 19. f. 4.*  
*Amicus melior patre non reperitur. Proem. n. 9. f. 3.*  
*Amissionem rei non tenetur praestare socius, si non constet, quod res fuerit in rerum natura, & quod fuerit penes ipsum. c. 25. n. 18. f. 280.*  
*Amisio probatur juramento, quando aliqua suspicio adsit, rem fuisse penes socium, & istud dicitur juramentum purgationis. Sed quando adest praesumptio, quae superat suspicionem, non sufficit istud juramentum. c. 25. n. 19. & 20. f. 280.*  
*Amisio libri an probetur ex assertione facta à foeneratore, cum perdidisse in mari, dum navis naufragium passa fuit, si non probet, eum in navi habuisse. c. 25. n. 27. f. 281. & n. 38. f. 283.*

*Amisio libri an probetur à foeneratore asserente, suum famulum aufugisse cum eo, docto de famuli fuga. c. 25. n. 28. f. 281. & n. 38. f. 283.*  
*Amisio rei ad hoc, ut ex assertione jurata probetur, non sufficit probare casum, sed tria requiruntur. c. 25. n. 29. 30. f. 281.*  
*Amisio rei non dicitur probata, probato casu, si res poterat esse in alio loco, & non in eo, ubi casus evenit. c. 25. n. 31. f. 282. & an res praesumatur esse in loco, ubi erat prius vide in verb. Res.*  
*Amisio libri an à socio probetur ejus juramento. c. 38. n. 42. f. 434.*  
*Amoris paterni ardor inestimabilis. Proem. n. 8. f. 3.*  
*Amoris parentum in filios causa. Proem. n. 10. f. 3.*  
*Amor parentum in filios major, quam sit filiorum ergo parentes, & quae sit ratio, proem. n. 11. f. 3.*  
*Animalia si hinc inde fuerint collata, dicitur in eis inducitur communio & societas. c. 9. n. 56. f. 104. Si sunt data pastori, ut lucrum solummodo ex eis proveniens dividatur, in lucro dicitur inducitur communio & societas. ibidem. Si sunt data cum pacto, quod dividantur in fine temporis conventi, in eis erit inducitur communio & societas. ibid.*  
*Animalia si traduntur pastori aestimata, quid operetur aestimatio. c. 19. n. 38. & 39. f. 218. & n. 44. f. 220.*  
*Animalia an sint alenda expensis domini seu pastoris. c. 27. n. 52. cum plurib. seq. f. 308. vide in verb. Pastor.*  
*Arbiter electus ut constituat partes societatis, si inique arbitratus fuit, recurritur ad Iudicem, si autem arbitratus non fuerit, evanescit societas. c. 9. n. 30. & seq. f. 98.*  
*Arbitrio boni viri quod dividantur quaestus, conveniri potest. c. 17. n. 26. f. 187. & eo inique arbitrate, recurritur ad Iudicem. n. 27. f. 187.*  
*Arbitrio unius ex sociis, quod quaestus dividantur, conveniri potest. c. 17. n. 28. & 29. f. 189. & si inique fuerit arbitratus, recurritur*

R r r



# I N D E X.

ritur ad Iudicem. n. 32.  
*Argumentum à venia ad legitimam etatem non valet.* c. 5. n. 20. & 21. f. 61.  
*Argumentum à juramento ad statutum loquens de legitima etate non valet.* c. 5. n. 23. f. 61.  
*Argumentum ab actionibus ad res non procedit.* c. 14. n. 13. f. 144.  
*Assurationis contractus super capitale societatis utrum ab uno ex sociis fieri possit cum extraneo, utrum cum alio socio tempore, quo contrahitur societas, siue diverso tempore.* c. 19. n. 13. cum plurib. segg. f. 212. Quid, stante consuetudine immemorabili. n. 19. f. 213. & n. 31. f. 216.

## B.

**B**eneficium ne conveniatur, nisi in quantum facere potest, habet socius. c. 31. n. 21. f. 368. & id habet etiam colonus partiaris. n. 35. f. 370.  
*Beneficium huiusmodi amittit socius, si dolo facit, quominus teneatur, siue consistat in committendo, siue in omittendo.* c. 32. n. 36. cum plurib. segg. f. 384. & sequen.  
*Beneficium hoc non perdit socius, si culpa facit, quominus teneatur.* c. 31. n. 37. f. 371.  
*Beneficium hoc amittit socius, si negat, se esse socium.* c. 31. n. 42. f. 372. si sit specialis negatio, & non sufficit generalis, negando narrata, prout narratur. n. 45. f. 372. & potest recedere à negativa ante litem contestatam. n. 44. f. 372. & contractus non debet relaxari, etiam si vellet cedere bonis. n. 43. f. 372.  
*Beneficium hoc non gaudet socius, si ei renunciavit, & ei renunciasse dicitur, si omnia restituere promisit, vel si generaliter renunciavit omni beneficio, siue expresserit, siue non expresserit majora, quia in contractibus veniunt etiam majora expressis.* c. 31. n. 47. f. 372. & eo magis procedit, si fuit adhibitum juramentum. n. 48. f. 372.  
*Beneficium hoc competit socio, non solum durante, sed etiam dissoluta societate.* c. 31. n. 49. & 50. f. 372.  
*Beneficium hoc habet locum in societate, & non aliis communionibus.* c. 31. n. 51. f. 373.

*Beneficio hoc non obstante, an socius possit iurari suspectus de fuga, capi & carcerari ad hoc, ut sistat se in iudicio.* c. 31. n. 52. f. 373.  
*Beneficium hoc ut competat, quantum facere possit socius, inspicitur tempus rei iudicandæ, deducto ne egeat, & non deducitur æt alienum, nisi debeatur ex societate, & solummodo consideratur persona ipsius, non uxoris, non filiorum.* c. 31. n. 53. f. 373.  
*Beneficium hoc est personale, non transit ad heredes, neque ad alios successores, non datur patri, neque domino, neque fideiussori.* c. 31. n. 54. f. 373.  
*Datur fideiussori si denunciât litem principali, & compareat ipse principalis, & opponat hoc beneficium, & datur defensori.* n. 55. f. 374.  
*Beneficio huiusmodi utens socius tenetur cavere de satisfaciendo, si pervenerit ad pinguiorem fortunam, & sufficit nuda cautio.* c. 31. n. 56. f. 374.  
*Boni viri arbitrio partes capitales terminari possunt.* c. 9. n. 29. & 30. f. 98.  
*Boni viri arbitrio partes quæstus terminari possunt.* c. 17. n. 28. & 29. f. 189.

## C.

**C**alculus fieri debet in reddendis rationibus post librorum præsentationem. c. 38. n. 43. f. 434.  
*Calculatores à sociis, seu à iudice eligi debent.* c. 38. n. 44. f. 434.  
*Calculatores dant iudici relationes computorum, & iudex postea sententiat.* c. 38. n. 44. f. 434.  
*Calculatio ut valeat, debet constare de calculatorum electione.* c. 38. n. 47. f. 434.  
*Calculatores à iudice eligi debent parte præsentate, vel legitime citata.* c. 38. n. 48. f. 435.  
*Calculatores duo eligi debent, & non sufficit unus.* c. 38. n. 50. f. 435.  
*Calculatores omnes à iudice eligi debent, seu à partibus & non sufficit, quod unus legitime electus eligat alium, & hoc est verum, etiam si essent conformes in quantitate, & electio* &



# 539 I N D E X.

- Et calculatio sunt nulla in totum.* c. 38. n. 51. f. 435.
- Calculatores in calculatione debent esse conformes.* c. 38. n. 52. f. 435.
- Calculatores possunt referre calculationem parte non citata.* c. 38. n. 53. f. 435.
- Calculatio dicitur certa in summa calculata, licet ad sit clausula, salvo iure verioris calculi.* c. 38. n. 54. f. 436. Fallit, si criminaliter agatur. n. 55. f. 436.
- Calculatione facta, reliqua sunt restituenda.* c. 38. n. 56. f. 436. vid. in verb. Reliqua.
- Calculatio semel facta an sub prætextu erroris revideri debeat.* c. 38. n. 62. f. 437. vid. in verb. Ratio semel reddita.
- Capitalia aequalia & inaequalia esse possunt in societate.* c. 9. n. 22. f. 97.
- Capitalia licet inaequalia posita fuerint in societate omnium bonorum, omnia dividuntur pro equali portione. Non sic est in ceteris societatibus, quia in eis, qui plus ponit, & plus operatur, plus percipere debet.* c. 9. n. 23. f. 97.
- Capitate extrahens ex societate, etiam altero socio sciente, tenetur ad interesse.* c. 15. n. 23. f. 166.
- Capitale si non ponit socius in summa promissa, sed in minori, tenetur ad interesse.* c. 15. n. 24. f. 166. & n. 81. & seq. f. 163. Et non requiritur protestatio. n. 25. f. 166. & n. 84. f. 177.
- Capitale augeri potest in societate, si ita fuit conventum.* c. 15. n. 54. 55. 57. & 58. f. 172.
- Capitale an augeri possit, cessante conventioni & consuetudine.* c. 15. n. 59. cum plurib. seq. f. 172.
- Capitali aucto, quæstus ex eo proveniens cui pertinere debeat.* c. 15. n. 72. & 73. f. 175.
- Capitale si fuit auctum a ponente pecunias, sciente & patiente altero socio ponente operas, idem iudicatur de augmento, quod de principali.* c. 15. n. 74. f. 175.
- Capitale si fuit auctum a ponente pecunias, inferto alio socio ponente operas, quæstus ex augmento proveniens pro medietate ad augmentem pertinet, non iure societatis, sed iure dominii.* c. 15. n. 75. & seq. f. 175. & seq.
- Capitale si a ponente operas fuerit auctum in pecunia, quæstus ex eo proveniens in totum pertinet ad augmentem.* c. 15. n. 80. f. 176.
- Capitale respectu operarum quomodo dicatur augeri.* c. 15. n. 80. f. 176.
- Capitale positum ab uno, altero ponente operas, si pereat ante, quam socius operari incipiat, cui perire dicatur, ad sunt contrariæ opinionēs.* c. 16. n. 10. & seq. f. 182.
- Capitale & lucrum præsumuntur adesse in societate.* c. 20. n. 12. f. 224. & c. 24. n. 33. f. 265. c. 31. n. 66. f. 375.
- Capta & inventa, & dona fortunæ communicari debent in societate universali.* c. 12. n. 24. f. 132.
- Capius ab hostibus communi impensa stante societate omnium bonorum redimi debet.* c. 26. n. 7. f. 288.
- Capitali extincto, licet adhuc duret tempus conventum in societate, extinguuntur societas, & amplius eum ponere socius non tenetur.* c. 34. n. 4. f. 391.
- Capitali perempto, conventio, quod societas duret, fieri non potest.* c. 34. n. 4. f. 391.
- Carcerati an contrahere possint.* c. 8. n. 26. f. 89.
- Casus fortuitus quid sit.* c. 25. n. 1. f. 277.
- De casu fortuito socius non tenetur.* n. 4. f. 277. & quod de eo teneatur pactum non valet. n. 5. f. 278.
- Casum fortuitum allegans tenetur eum probare, & debet probare rei amissionem.* c. 25. n. 6. & 7. f. 278.
- Casus fortuitus intra quæ tempora probari debeat.* c. 25. n. 45. & 46. f. 284. & sic an ex conventioni probari debeat intra annum, an possit probari post annum. c. 25. n. 47. f. 284.
- Casus fortuiti probationes sunt posite in Iudiciis arbitrio, in criminalibus probatio debet esse manifestissima, in civilibus sufficit manifesta.* c. 25. n. 9. & 10. f. 284.
- Casus fortuiti alii facilis, alii difficilis probationis sunt.* c. 25. n. 10. & 11. f. 278. & seq. vide in verb. Probatio.



# I N D E X.

*Casum allegans an teneatur probare, quod eveniret absque eius culpa.* c. 25. n. 43. f. 284.

*Casus quidam evenire solent cum culpa, quidam sine culpa, & qui præsumuntur evenire cum culpa intelliguntur de levisima, ideo quando quis de levisima tenetur, erit obligatus probare, quod casus sine culpa eveniret.* c. 25. n. 49. & 50. f. 285.

*Causæ quatuor ad quamlibet rem introducendam requiruntur, efficiens, materialis, formalis, & finalis.* c. 2. n. 1. f. 11.

*Causa efficiens quæ sit.* c. 2. n. 2. & 3. f. 11.

*Causa materialis quæ sit.* c. 2. n. 4. & 5. f. 11. & c. 9. n. 1. & 2. f. 96.

*Causa formalis quæ sit.* c. 2. n. 6. & 7. f. 12.

*Causa finalis quæ sit.* c. 2. n. 8. & 9. f. 13.

*Causa instrumentalis licet procedat cum efficienti, tamen ponitur distincta ad maiorem declarationem.* c. 2. n. 10. & 11. f. 14.

*Causa proxima, & causa remota damni, quod sit societas, differunt.* c. 27. n. 6. f. 302.

*Censere qui tenetur actiones, tenetur etiam dare scripturas.* c. 29. n. 61. f. 342.

*Cessio an statim, solutione facta, sit facienda, & an post solutionem ex intervallo fieri possit.* c. 29. n. 62. 63. & 64. f. 342. & seq.

*Cessionem impetrare utile est, licet competat actio negotiorum gestorum.* c. 29. n. 72. f. 343.

*Cessione bonorum à socio facta solvitur societas.* c. 34. n. 34. f. 396.

*Christianis est prohibitum contrahere societatem cum hostibus Soticis & Saracenis.* c. 8. n. 21. f. 88.

*Christianis non est prohibitum contrahere societatem cum ludæis super rebus, super quibus datur cum eis commercium, sed optimum est consilium, ab eorum societate abstinere.* c. 8. n. 22. cum plurib. seq. f. 89. & seq.

*Christianis Principibus utrum liceat contrahere ligam cum infidelibus contra alios Principes Christianos.* c. 8. n. 28. f. 89.

*Ciatio communi qualiter sit utendum.* c. 27. n. 34. f. 306.

*Clerici contractus non est nullus super negotiatione, & quid sit agendum de quæstis ab eo.* c. 8. n. 14. & 15. f. 88.

*Clericus necessitate victus potest quærere ex ejus artificio.* c. 8. n. 13. f. 88.

*Clerici fructus ex re ecclesiæ provenientes in societate omnium bonorum conferre tenentur.* c. 12. n. 31. f. 133.

*Cohabitatio ad præsumendam societatem omnium bonorum an debeat esse in eadem domo, sive sufficiat, quod vivant in communi, licet habitent in diversis domibus, & in diversis civitatibus.* c. 10. n. 21. & 22. f. 113.

*Cohabitatio debet esse longæva per decennium, ad præsumendam societatem, etiamsi non sit ita longæva, aliquando societas præsumi potest.* c. 10. n. 24. f. 114.

*Cohærentia personæ ad alium non transeunt, saltem vigore societatis.* c. 26. n. 34. f. 293.

*Collegium dicitur societas. Proem. n. 32. f. 6.*

*Collatio à quolibet socio fieri debet ad hoc, ut præsumatur contracta societas omnium bonorum, & debet fieri de omnibus quæstis; quia, facta retentione, de aliquibus contracta non censetur.* c. 10. n. 25. f. 114.

*Collatio si fuit uniformis societas omnium bonorum contracta non præsumitur.* c. 10. n. 26. f. 114.

*Collatio difformis, licet unus tantum, vel nemo negocietur, sufficit ad contrahendam societatem omnium bonorum.* c. 10. n. 29. & 30. f. 115. & seq.

*Collatio lucrorum inæqualis licet faciat magnam præsumptionem, societatem non fuisse contractam, tamen non attenditur, quando ad sunt aliæ præsumptiones in contrarium.* c. 10. n. 31. & 32. f. 116.

*Collatio diversorum ad præsumendam societatem sufficit, etiamsi solum facta fuerit pro parte unius.* c. 10. n. 32. f. 116.

*Collatione cessante, cessat communio.* c. 9. n. 54. f. 103.

*Ideo pecunia posita ab uno solummodo, non communicatur.* c. 9. n. 55. f. 103. & c. 16. n. 13. f. 183.

*Fallit aliquando ratione æqualitatis servanda.* c. 9. n. 60. f. 105.

*Collatio diversorum importat societatem omnium bonorum, & non est necesse, quod omnia collata*



# I N D E X.

collata fuerint, quæ in hac societate essent con-  
ficienda. c. 10. n. 34. f. 116.  
Collatione facta in maiori quantitate, non per-  
sumitur facta titulo donationis, sed iure socie-  
tatis. c. 10. n. 35. f. 117.  
Collectæ pro fundo à domino, & non à colono sunt  
solvendæ. c. 27. n. 46. f. 307.  
Et statutum arctans colonum ad solutionem  
collectarum, est iniquum. c. 27. n. 48. f.  
307.  
Collectæ solvi debent ab eo, qui possidet pro suo,  
ut emptor et usufructuarius. c. 27. n. 47.  
f. 307.  
Collectas quod colonus non solvas, observatur de  
consuetudine. c. 27. n. 49. f. 308.  
Colonus tenetur ponere semen. c. 15. n. 87. f.  
187.  
Colonus qualiter dividat fructus cum domino  
prædy. c. 15. n. 89. f. 178.  
Colonus tenetur suis expensis ea omnia facere,  
quæ non respiciunt perpetuam agri utilitatem.  
c. 27. n. 43. f. 307.  
Colonus non tenetur, sed dominus facere expen-  
sas illas, quæ respiciunt perpetuam agri utili-  
tatem, & an respiciant perpetuam utilitatem  
non consideratur, an sint magnæ vel parvæ,  
sed an darent post tempus fructuum collectio-  
rum. c. 27. n. 44. & 45. f. 307.  
Colonus an teneatur portare frumentum ad do-  
minum domini, distinguendum est. c. 27. n. 51.  
f. 308.  
Colonus non tenetur, nisi in quantum facere po-  
test. c. 31. n. 35. f. 370. vid. in verb. Bene-  
ficium.  
Colonus, non obstante pacto & dispositione statu-  
ti, potest culturam deserere, si res facta sit ste-  
rilis. c. 35. n. 31. f. 404.  
Communis utilitas totius societatis præfertur  
privatæ. c. 35. n. 16. f. 401. & c. 39. n. 92.  
f. 461.  
Communio, pactum de stando perpetuo in commu-  
nitione non valet, etiamsi sit iuratum. c. 32.  
n. 35. f. 383.  
Communio rerum in societatibus particularibus  
non inducitur absque traditione. c. 9. n. 44.  
f. 101.

Communicantur res omnes in societate omnium  
bonorum absque traditione. c. 9. n. 45. f. 101.  
Licet enim in ea traditio non interveniat, ta-  
cite tamen censetur intervenire. c. 9. n. 47.  
f. 102.  
Communio quod non requiratur in societate, te-  
nent aliqui, & quomodo eorum opinio proce-  
dat. c. 9. n. 48. & seq. f. 102. & seq.  
Communio in societate inducitur, quia ad invi-  
cem fit collatio. c. 9. n. 53. cum plur. seq. f.  
103.  
Communio potest esse sine societate, sed non socie-  
tas sine communione. c. 11. n. 2. f. 120.  
Communio cum possit esse sine societate, quomo-  
do cognoscatur ex ea resultare societatem. c.  
11. n. 23. f. 123.  
Communio si provenit ex accidenti, in ea non cen-  
setur contracta societas. c. 11. n. 24. f. 123.  
Communio inducitur inter socios, quia titulus  
universalis accedit personæ, & propter æqua-  
litatem servandam. c. 14. n. 7. & 8. f. 143.  
& seq.  
Communio & societas qualiter probentur. c. 14.  
n. 9. cum plurib. seq. f. 144. & seq.  
Communio facta si fuit ex mutua collatione, qui-  
libet suæ partis periculum sustinere debet, quia  
res Domino perit, & quia conveniens est, ut  
quis rei periculum sustineat, ex qua percipit  
quæstum. c. 16. n. 1. & seq. f. 191.  
Communio facta qualiter consideretur de capitali  
in societate posito. c. 16. n. 1. & 1. f. 3. c. 5.  
f. 181. & seq.  
Communi dividendo iudicio agi potest, etiamsi  
res non possideantur. c. 39. n. 108. f. 465.  
Compensatio doli & culpæ admittitur inter so-  
cios. c. 37. n. 13. f. 412.  
Confessio extrajudicialis probat societatem. c. 11.  
n. 13. f. 122.  
Confessio non nocet in his, quæ non dependent à  
voluntate confitentis. c. 38. n. 83. f. 443.  
Consensu perficitur societas tacite & expresse. c.  
1. n. 6. & 7. f. 9.  
Consensu sine rebus posse contrahi societatem,  
qualiter intelligatur. c. 1. n. 9. f. 9.  
Consequens præsupponit necessarium antecedens.  
c. 5. n. 11. f. 59.



# INDEX.

- Confirmatio operatur ex nunc, non ex tunc. c. 3. n. 25. f. 30.
- Consensu carentes ob defectum naturalis infirmitatis societatem contrahere non possunt. c. 7. n. 1. f. 72.
- Consiliarij Principis mercaturam exercere prohibentur. c. 8. n. 17. f. 88.
- Consensus declaratur verbis & factis. c. 10. n. 1. f. 108.
- Consensus præstius alicui ex maioribus dicenti, aliquos esse socios, probat societatem. c. 11. n. 13. f. 122.
- Consuetudo circa alienationem rerum minorum stricte intelligenda. c. 5. n. 7. f. 58.
- Consuetudo sociorum attenditur, ut & consuetudo regionis. c. 9. n. 33. f. 99. & c. 27. n. 50. f. 308.
- Consuetudo probatur ex Doctoris attestatione. c. 15. n. 48. f. 170.
- Consuetudine observata consentur deducta in societate, etiam apposita dictione taxativa. c. 15. n. 56. f. 172.
- Consuetudinem introducere & probare, difficile est. c. 18. n. 33. f. 200.
- Consuetudo in regionibus nostris non probatur ex assertionem Doctoris Theuionici. c. 18. n. 33. f. 200.
- Consuetudine fieri non potest, quod usura non sit usura, etiam quo ad poenam temporalem. c. 18. n. 40. cum plurib. seq. f. 201. & seq.
- Consuetudine an declarari possit, quod contractus non sit usurarius, stante dubietate. c. 18. n. 49. & 50. f. 202.
- Consuetudo de uno contractu ad alium non extenditur. c. 18. n. 51. f. 203.
- Consuetudo debet esse uniformis. c. 18. n. 51. f. 203.
- Consuetudine immemorabili utrum fieri possit, quod contractus non sit usurarius. c. 19. n. 19. f. 213. & n. 31. f. 216.
- Consuetudine immemorabili stante, præsumitur ritulus. c. 19. n. 21. f. 214. declaratur n. 33. f. 216.
- Consumptio suppellectilium probatur, probato, quod in tanto tempore tot de dictis suppellectilibus corrumpi potuerint. c. 25. n. 43. f. 283.
- Conductores vestigalium an reconducere cogi possint, si maximos proventus receperunt, & non reperiatur, qui velit conducere pro eadem mercede, sed pro minori. c. 36. n. 8. f. 407.
- Contrario uno cognito, ex contrariis cognoscitur alter. c. 3. n. 9. f. 27.
- Contractus quilibet habet sua substantialia, naturalia & accidentalia. c. 2. n. 12. f. 14.
- Contractus sine civili obligatione inutilis est. c. 6. n. 4. f. 72.
- Contractus claudicare non debent. c. 14. n. 43. f. 150. & c. 16. n. 10. f. 182.
- Contractus ex conventionem legem accipiunt. Non procedit, quando conventio contractui repugnat. c. 19. n. 7. f. 211.
- Contractus rei communis ad hoc ut valeat, requiritur omnium consensus, & non sufficit consensus maioris partis, neque habentis majus jus in re. c. 28. n. 9. f. 319. declaratur n. 35. f. 321.
- Contrahens cum minore cogere eum potest, ut declaret, an contractui stare velit. c. 3. n. 91. & 92. f. 42.
- Contrahens cum aliquo tenetur scire conditionem illius. c. 21. n. 93. f. 247.
- Contrahens cum uno ex sociis cautus esse debet, ut inspiciat formam societatis, & an in ea appareat, socium habere auctoritatem contrahendi, & alios obligandi. c. 30. n. 9. f. 352. & sibi imputet contrahens cum socio, si formam societatis non inspexit. n. 10. f. 352.
- Conventio est genus, contractus species ipsius, & genus societatis. c. 1. n. 5. f. 8.
- Convincendi societas qualiter contrahatur, & qualiter differat a societate contracta super fructibus. c. 11. n. 5. f. 120.
- Constitutum virtus præsumitur adesse inter socios omnium bonorum. c. 14. n. 11. f. 144.
- Constitutum virtus an comprehendat futura. c. 14. n. 18. f. 145.
- Conventio, quod ab uno opere ponantur, & ab alio pecunia, probat societatem. c. 11. n. 16. f. 122.

Con-



# I N D E X.

**Conventio de habendo lucrum ex re aliqua probat societatem.** c. 11. n. 17. f. 122.  
**Correi sunt, qui obligantur ex eadem causa, & ex eodem contractu.** c. 29. n. 67. f. 342. vide in verb. Rei.  
**Creditor si pecuniam oblatam recipere recuset à debitore, & postea, eo reperto solvere non valente, pro solutione facienda in stet, dicitur esse in dolo.** c. 37. n. 6. f. 411.  
**Credulitas nimis culpe adscribitur.** c. 21. n. 79. f. 245.  
**Excusatur, si credidit consilio amicorum & consanguineorum.** c. 21. n. 80. f. 245.  
**Et si credidit famulo hospitis, cum ab alio veritas haberi non possit.** c. 21. n. 81. f. 245.  
**Et si credidit honesto viro, verisimiliter informato.** n. 81. f. 245.  
**Et si non credidit ei, cui credere non tenebatur, de culpa socius redargui non potest.** c. 21. n. 79. f. 245.  
**Culpa lata & levis veniunt in societate, sed non levissima.** c. 21. n. 1. f. 231.  
**Culpa lata remitti potest, fallit in dote & in societate.** c. 21. n. 2. 3. & 4. f. 232.  
**Culpa à testatore remitti potest.** c. 21. n. 7. f. 232.  
**Culpa levissima venit in societate, si ita conventum fuit, & si socius sit diligentissimus in suis.** c. 21. n. 10. f. 233. & si suscepit custodiam, cum distinctione tamen. n. 11. 12. & 14. f. 233.  
**Culpa levissima præstatur à socio, si res fuit data æstimata.** c. 21. n. 15. f. 234.  
**Contraria opinio probatur.** n. 16. 18. & 19. f. 234.  
**Culpa cum diligentia non compensatur, quia diligentia ex natura societatis adhiberi debet.** c. 21. n. 29. f. 236.  
**Culpa socij assumpti præstari debet à socio cum assumente.** c. 21. n. 30. f. 236.  
**Culpa non præsumitur, sed ab allegante probari debet, & ea interpretatio sumenda est, quæ sit exclusiva culpe, & ad excludendam culpam præsumitur socium id fecisse in alienis, quod fecisset in suis, & ita factum fuisse, ut à cæ-**

**teris verisimiliter factum fuisset.** c. 21. n. 31. & 34. f. 236. & seq.  
**Culpa multo magis præsumitur ex actu, ex quo præsumitur dolus.** c. 21. n. 36. f. 237.  
**Culpa præsumitur in furto & incendio, quæ sine culpa committi non solent.** c. 21. n. 37. & 38. f. 237.  
**Culpa levissima venit in actione legis Aquiliæ.** c. 21. n. 46. f. 238.  
**Culpa præsumitur in sociis, si non adhibent eam diligentiam in bonis communibus, quam adhibebant in propriis ante contractam societatem.** c. 21. n. 58. f. 240.  
**Culpa tripliciter consideratur; in rebus alienis, in rebus communibus incidenter, & in rebus communibus ex conventionem, & quæ differentia sit inter istas culpas.** c. 21. n. 59. & 60. f. 241.  
**Culpa levis est facere, quod non faceret, vel omittere, quod non omitteret diligens homo, & consideratur, quod homines aut sunt diligentes, aut diligentiores, aut diligentissimi.** c. 21. n. 61. f. 241.  
**Culpa levis in socio quando adesse dicatur.** c. 21. n. 62. 63. & 64. f. 241.  
**Datur exemplum, si socius mittat servum per loca periculosa, si mittat merces in mari, cum terra advehi possint, nisi excusaretur à consuetudine, si eas per montes, cum possit ire per planitiem, si transcat per loca periculosa, si non asscurat merces, cum id facere posset, inito contractu asscuracionis, si non fuit usus solito itinere, & solita navigatione, si divertit ab itinere causa fraudandi victimæ.** c. 21. n. 71. cum plurib. seqq. f. 243.  
**Culpa est temporum qualitates non observare, puta in navigatione, & navigandi tempus adversum dicitur esse à mense Octobris usque ad mensem Aprilis, sed de consuetudine non observatur.** c. 21. n. 75. f. 244.  
**Et datur exemplum, si de nocte socius relinquat ostium apertum, si dimittat animalia in pascuis de nocte, si merces de nocte ducat, cum de die id facere possit.** c. 21. n. 75. & 76. f. 244.

Culpa



# I N D E X.

**Culpa est, non cogitare casum, qui facile evenire potest, ut est, mittere merces in navi non idonea; mittere navem sine gubernatore, ponere licitas merces cum illicitis, piratas sublevare.**

**c. 21. n. 77. 78. & 79. f. 245.**

**Culpa ascribitur negligentia, ut si socius servum à vulnere curari non fecit, si non fuit usus beneficio & rescripto à Principe obtento, si beneficium à Principe obtinere non procuravit.**

**c. 21. n. 82. & 83. f. 245.**

**Culpa est, si socius ea non perquisivit, quae erant perquirenda, puta, an in loco solvatur gabella. Et quando non amovit impedimentum, cum posset. Quando non recollegit, & non vendidit fructus debito tempore. Quando credita non exegit debitis temporibus. Quando liberos male composuit, ita ut fidem non facerent contra debitores.**

**c. 21. n. 84. & 85. f. 246.**

**Culpa est imperitia, sed imperitiae non est tribuendum, si socius decipiat.**

**c. 21. n. 86. f. 246.**

**Culpa est insolita aggredi.**

**c. 21. n. 87. f. 246.**

**Culpa consistit in mala electione, ut si socius eligat malum famulum, & malum ministrum, & si nauta assumat secum in navi ignotos homines.**

**c. 21. n. 87. 88. & 89. f. 246. & seq.**

**Culpa est in socio, si conventa non observat, ut si lucrari praetermittat, & si utatur re societatis ad usum non destinatum.**

**c. 21. n. 90. f. 247.**

**Culpa est in socio, si non procuravit scire conditiones ejus, cum quo contraxit.**

**c. 21. n. 93. f. 247.**

**Culpa mora est.**

**c. 21. n. 91. f. 247.**

**Culpa est in socio, si damnum fuit datum ab ejus inimicis in rebus societatis, etiam si inimicitia sua culpa causata non fuerit.**

**c. 21. n. 92. f. 247.**

**Culpa caret socius, si fecit solita & consueta, & non requiritur, quod consuetudo fuerit praescripta, & si est difformis, attenditur illud, quod magis observatum fuit.**

**c. 22. n. 3. & 4. f. 249.**

**Idco excusatur socius, si juxta solitum pecora**

**puero custodienda tradidit, si animalia juxta solitum misit in nemore sine pastore, & si non custodivit locum, qui custodiri non solebat, & si posuit merces in loco, qui clave claudebatur.**

**c. 22. n. 3. cum plur. seq. f. 249.**

**Culpa caret socius, si re utatur ad usum destinatum, & non inspicitur futurus eventus, ut, si immittat animalia in agro destinato ad pascendum, & damnum dent in fundo contiguo.**

**c. 22. n. 7. f. 249.**

**Culpa excusat impossibilitas, ut, si socius non potuit praevidere & divinare, & si fecit quicquid potuit, & si de nocte bene omnia videre non potuit ob pluviam.**

**c. 22. n. 10. 11. & 12. f. 250.**

**Culpa etiam caret socius, si ea non fecit, quae facere non tenebatur, & si factum inutile fuisset, & si erat dubium, an esset utile.**

**c. 22. n. 13. 14. & 15. f. 250.**

**Culpa ab eo reprehendi non potest, qui est in dolo, & ab eo, qui est in graviore & in pari culpa.**

**c. 22. n. 16. f. 251.**

**Et inter socios, qui sunt in pari culpa, admittitur compensatio.**

**n. 17. f. 251.**

**Culpa qui causam dat, culpam allegare potest, & ab eo culpa obijci non potest, qui ex ea sentis commodum.**

**c. 22. n. 18. & 61. f. 251.**

**Culpa allegari non potest in facto, ex quo nullum damnum resultat.**

**c. 22. n. 22. f. 251.**

**Culpa prima excusatur & ultima attenditur.**

**c. 22. n. 21. f. 251.**

**Culpa proxima attenditur, non remota.**

**c. 22. f. 251. & c. 23. n. 21. f. 255.**

**Culpa in faciendo praevalet culpa in omitendo.**

**c. 22. n. 23. f. 251.**

**Culpa debet in specie articulari & probari, & non sufficit, si factum fuit in genere, & testes debent esse contestes, & debent reddere causam scientiae, etiam non interrogati.**

**c. 22. n. 1. 2. 3. f. 249.**

**Culpa probata non dicitur, probato actu, qui a culpa separatus esse potest.**

**c. 23. n. 3. f. 253.**

**Culpa ejus, cum quo socius dicitur habitare non posse, non dicitur probata ex eo, quod testes dicant, in domo fieri riuiores, quia potest esse, quod**



# 605 I N D E X.

- quod fiant dicti rumores absque ejus culpa. c. 23. n. 4. f. 253.
- Culpa in socio non adhibente medicum**, non dicitur probata, nisi testes dicant, medicum potuisse adhiberi. c. 23. n. 5. f. 254.
- Culpa socij non convertentis pecuniam in emptiorem praedictorum**, non dicitur probata, nisi testes dicant, quod praedia venalia reperiebantur. c. 23. n. 6. f. 254.
- Culpa socij probata non dicitur ex eo**, quod creditat non exegerit, & pecunias ad cambium non acceperit, nisi testes dicant, quod praedicta facere potuerit. c. 23. n. 7. & 8. f. 254. Sic culpa in Iudice, si non sederit ad bancum, non probatur, nisi probato, quod aliqui comparuerint pro iustitia obtinenda. c. 23. n. 9. f. 254. & non probat in eo, qui secum procuratorem non duxerit, non probato, quod facultatem cum conducendi habuerit. c. 23. n. 10. f. 254.
- Culpa socij in non locando praedia non probatur**, nisi constet, habuisse facultatem ea locandi. c. 23. n. 11. f. 254.
- Culpa socij creditori non imputatur**, si non venditis pignora, nisi constet, quod adierat emptores. c. 23. n. 12. f. 254.
- Culpa non imputatur socio**, qui asscuratorem non addidit mercibus transvehendis, nisi constet, quod asscuratores reperiebantur. c. 23. n. 13. f. 254.
- Culpa socio non imputatur**, qui solvere tenebatur certo loco & tempore, si non fuit probatum, quod ille, cui erat facienda solutio, tempore convento in loco reperiebatur. c. 23. n. 14. f. 255.
- Culpa socij, qui frumenti sequestrationem non procuravit**, non dicitur probata, nisi constet, quod frumentum erat in loco, in quo erat facienda sequestratio. c. 23. n. 15. f. 255.
- Culpa, quod fuerit ad casum ordinata**, probari debet. c. 23. n. 16. f. 255.
- Culpa dicitur ad casum ordinata**, quando casum praecedit, & nisi praecessisset, casus non evenisset, vel quando casus facile praevideri poterat, vel quando principaliter respicit casum. c. 23. n. 17. 18. & 19. f. 255.
- Culpa dicitur ad casum ordinata**, quando est causa proxima, secus si remota. c. 23. n. 20. f. 250. Nisi tamen quaelibet culpa esset consideranda. n. 21. f. 255. Secus si una tantum consideranda veniret. n. 22. f. 255.
- Culpa in faciendo a dante operam rei illicitae non consideratur**, an fuerit ordinata ad casum. c. 23. n. 23. f. 256. etiam si damnum eveniat praeter ejus intentionem. n. 24. f. 256.
- Culpa tenetur socius**, si faciat contra conventa, etiam si non sit ordinata ad casum. c. 23. n. 26. f. 256. Idem est in faciente contra Domini voluntatem. n. 27. f. 256. & in administratore & insituore. c. 23. n. 28. f. 257.
- Custodia a socio non censetur recepta**, ei recompensatione non constituta. c. 21. n. 13. f. 233.
- Curator non potest contrahere cum minore**. c. 3. n. 5. f. 87.

## D.

- D**ammum obveniens in pecunia posita a socio, altero ponente operas, antequam socius incipiat operari, an sit commune, siue in totum pertineat adponentem eam. c. 16. n. 10. cum plur. seq. f. 182. & seq.
- Dammum obveniens in re unius ex sociis occasione societatis est commune**. c. 19. n. 42. f. 219. & c. 27. n. 12. f. 303.
- Damna prius deducuntur ad hoc**, ut appareat, an in societate adsit lucrum. c. 20. n. 1. f. 222.
- Dammum socio obveniens injuria Iudicis commune est**. c. 26. n. 17. f. 289.
- Damna societati non imputantur**, si societas sit eorum causa mediata & remota, ut si socius ob absentiam causa societatis res proprias negligentiis administravit. c. 24. n. 4. f. 260.
- Dammum est commune**, si societas sit ejus causa proxima & immediata, ut si vulneratus fuit socius, cum servis communibus ad fugam erumpentibus resisteret; & quae sit ratio inter causam proximam, & causam remotam. c. 27. n. 5. & 6. f. 302.
- Debita si non sunt soluta ante divisionem societatis**,  
S f l



# INDEX.

- tis, cautiones sunt interponendae de conser-  
uando socio debitore indemne. Si sunt soluta  
socio, qui soluit, erit satisfaciendum, &  
si socius tempore diuisionis erat condemna-  
tus ad solvendum, erit conservandus indem-  
nis in diuisione, non per cautionem, sed per  
solutionem, & si non erat condemnatus, sed  
de proximo erat condemnandus, & si erat ob-  
ligatus, obligatione habente executionem pa-  
ratam, similiter erit conservandus indem-  
nis per solutionem. c. 39. n. 100. f.  
263.
- Debita omnia inter socios omnium bonorum sunt  
communia. c. 26. n. 18. f. 289.
- Decoctione seu fallimento soluitur societas. c. 34.  
n. 35. cum plurib. sequent. f. 396.
- Decretum Iudicis requiritur in alienatione rerum  
pupilli. c. 4. n. 20. f. 51. & requiritur in so-  
cietate. n. 21. f. 51. An requiratur in taci-  
ta societate omnium bonorum n. 22. cum plur.  
seqq. f. 51.
- Decretum an requiratur in societate à minore con-  
tracta, carente curatore. c. 5. n. 5. f. 58.
- Delinquendi occasio à lege nunquam datur. c. 3.  
n. 23. f. 30.
- Denunciatio euangelica an concedatur minori,  
quando alio modo non potest petere restitutio-  
nem in integrum. c. 5. n. 51. f. 67.
- Denunciatio euangelica an concedatur filio, defi-  
ciente alia actione contra patrem. c. 6. n. 16.  
f. 74.
- Denunciatio euangelica an concedatur pro stipu-  
latione à tercio facta. c. 14. n. 32. f. 148.
- Dies tacita, & dies incerta differunt. c. 24. n.  
18. & 19. f. 263.
- Dies tacita & dies incerta an constituent in mo-  
ra. c. 24. n. 17. f. 262.
- Dies expressa & dies tacita quando constituent  
in mora. c. 24. n. 11. & 12. f. 261.
- Dies aliquando apponitur pro fine societatis, ali-  
quando pro restitutione facienda de capitali &  
lucro, & an utroque casu constituat in mo-  
ra? c. 24. n. 14. cum plurib. seqq. f.  
262.
- Dies an esse debeat naturalis seu artificialis, ubi  
agitur de termino faciendi disdictam, seu mu-  
tandi personam in societate officij. c. 35. n.  
24. f. 403.
- Dies termini an computetur in termino? c. 35. n.  
24. f. 403.
- Diffinitio prae mittenda in quolibet tractatu. c. 1.  
n. 1. f. 8.
- Diffinitiones societatis. c. 1. n. 3. & 4. f. 8. &  
seqq.
- Diffinitio rei substantiam demonstrat. c. 1. n. 3.  
f. 8.
- Differentiae quae sint inter societatem & ceteros  
contractus. c. 1. n. 11. f. 10.
- Digniora sunt proponenda. c. 3. n. 1. f. 26.
- Diligentiae paritas toleratur, sed non tolera-  
tur paritas in negligentia. c. 21. n. 65. f.  
242.
- Diligentia maior adhiberi debet, nova causa su-  
perueniente. c. 21. n. 66. f. 242.
- Diligentiam eandem adhibere debet socius in rebus  
communibus, quam adhibet in propriis, du-  
rante societate. c. 21. n. 67. f. 242.
- Diligentiae comparatio inter res diversas fieri  
non potest. c. 21. n. 68. f. 242.
- Disdicta facta, soluitur societas. c. 35. n. 4. f.  
400. vide in verb. Renunciatio.
- Discordia stante inter partes, res non sortitur ef-  
fectum. c. 28. n. 40. f. 321.
- Diuisio uno modo consideratur ad cognoscendum,  
quam quisque partem in societate habere debeat,  
alio modo consideratur circa res communes in-  
ter socios dividendas. c. 39. n. 1. & 2. f.  
449.
- Diuisio praesupponit communionem. c. 39. n. 2.  
f. 449. Ideo prius detracto capitali, quod  
non est commune, puta pecunia, diuisio sit  
de lucris communibus, quae supersunt. c. 39.  
n. 3. f. 449. Sed declaratur, quod pecunia  
pro capitali posita extrahi debet, & venit re-  
stituenda, si adsit, quia si sit irrogata in  
massaritiis necessariis pro societate, & in  
aliis rebus societatis, & si reperiat in cre-  
ditis, erit restituenda de dictis massaritiis &  
rebus, & erunt consignanda credita pro quan-  
titate posita ad ponentis electionem. n. 4. f.  
449.
- Diuisa bona minus sunt utilia, quam unita, &  
divi-



- divisio viles facit familias, paupertatem inducit, & dignitates minuit. c. 39. n. 5. f. 450. Tamen nemo cogitur stare in communione, ex qua discordie oriuntur, & a divisione sedantur. c. 39. n. 6. f. 450.
- Divisio est actus necessarius, & peti potest deveniri ad divisionem, etiam si unio durasset per tempus immemorabile. c. 38. n. 7. f. 428.
- Divisio est quid facti, & ad allegantes probari debet, & si socij possederunt bona indivisa, potius id fecisse presumuntur causa commodioris culture, quam titulo donationis. c. 39. n. 11. f. 450.
- Divisio facta presumitur, si per decem annos inter presentes, & per viginti inter absentes bona divisa possessa fuerint, fructus percipiendo, & solvendo onera. c. 39. n. 11. f. 450.
- Non procedit, si partes sint inaequales. n. 14. f. 450. etiam si diceretur, recompensationem fuisse factam in pecunia, quia talis sollemnitas materialis non presumitur. n. 18. f. 451. Declaratur, si modica esset inaequalitas. n. 19. f. 451.
- Divisio multo magis facta non presumitur, si unus totam rem possideat. c. 39. n. 15. f. 451.
- Divisio non presumitur ex locatione. c. 39. n. 12. f. 450.
- Divisionem ex cursu temporis factam presumi allegari non potest, si suis deventum ad novam divisionem, etiam si nulliter, quia voluntas declaratur etiam ex actu nullo. c. 39. n. 13. f. 450.
- Divisio dicitur modici praedictij, & facile facta presumitur, quia natura primæva communis assenta, socij dividere tenentur, sed hoc procedit, stante aequalitate, quia, stante inaequalitate, dicitur maxime praedictij, & non praesumeretur. c. 39. n. 16. & 17. f. 451.
- Divisio quod sit rescindenda, quando constat de inaequalitate ultra dimidiam, procedit, ubi constat, factam fuisse divisionem, sed non procedit, ubi agitur de ea praesumenda. c. 39. n. 20. f. 451.
- Divisio non presumitur facta, stante inhabilitate rerum & personarum. c. 39. n. 21. f. 451.
- Divisio a minore non presumitur facta, nisi transacto trecennio post minorem etatem. c. 39. n. 21. & 22. f. 451. & seq.
- Divisio facta presumitur, si in libro aestimi res divise notatae apparent. c. 39. n. 23. f. 452.
- Divisio quod facta fuerit, probatur per testes, & per confessionem partis, si valida sit. c. 39. n. 24. & 25. f. 452.
- Divisio debet fieri iudicis arbitrio. c. 39. n. 26. f. 452. & non est vera opinio existimantium, quod etate major, seu ille, qui diutius administravit, partes facere debeat, & minor, & ille, qui minus administravit, habeat electionem. n. 27. f. 452.
- Divisione in facienda iudex iudicio peritorum uti potest, & potest etiam locum inspicere. c. 39. n. 31. f. 453.
- Qualiter loci inspectio sit in actis scribenda. n. 32. 33. & 34. f. 453.
- Divisione in facienda iudex uti poterit iudicio sortis. c. 27. n. 33. & 35. f. 306. & c. 39. n. 35. f. 453. vid. in verb. Sortis iudicio. Et poterit etiam in sententia cuique ex sociis partem assignare. c. 39. n. 35. & 36. f. 453.
- Divisio est species alienationis. c. 39. n. 38. f. 454. Est similis permutationi. n. 39. f. 454. similis venditioni. n. 40. f. 454. & est contractus innominatus. n. 41. f. 454.
- Divisio a minore fieri non potest absque decreto. c. 39. n. 42. f. 454.
- Procedit non solum in rebus immobilibus, sed etiam in mobilibus positus in negotiatione & mercatura, quia cum negotiatio & mercatura sint quid universale, inter mobilia computantur. c. 39. n. 43. & 44. f. 454. Fallit societas dissoluta, quia amplius in mercatura & negotiatione, super qua fuerat contracta societas, stare non dicuntur. c. 39. n. 45. f. 454.
- Quod requiratur decretum, procedit, etiam si dividantur census & annuus fructus, qui inter mobilia computantur. n. 46. & 47. f. 455.



# I N D E X.

Divisio, iusta causa stante, à minore fieri potest. c. 39. n. 48. f. 455. Iusta erit causa, si à maiore ad divisionem provocetur, quia dicitur alienare ex necessitate, & non ex voluntate. n. 49. & 50. f. 455.

Et provocatio dicitur fieri, facta societatis dissolutione. n. 53. f. 456. & in dubio si non constaret, à quo facta fuisset provocatio, in divisione facta judicialiter conferetur facta à maiore, secus in extrajudiciali. n. 53. & 54. f. 456.

Divisio si sit prohibita, tamen ex necessitate fieri poterit. c. 39. n. 51. f. 456. & poterit fieri à minore sine decreto. n. 55. f. 456. non sic fieri potest alienatio necessaria, & quæ sit ratio differentie. n. 56. f. 456.

Divisio fieri potest à minore cum intervenit tutoris, licet non consecerit inventarium. c. 39. n. 57. f. 456. etiam si statuto disponatur, quod minor non possit contrahere sine certis solemnitatibus. c. 39. n. 58. & 59. f. 456. & seq.

Divisio, stante provocatione facta à maiore, etiam inter minores fieri potest, licet se invicem ad divisionem provocare non possint. c. 39. n. 60. & 61. f. 457. sed non poterunt dividere, si alia via sit eis interdictum. n. 62. f. 457.

Divisionis etiam iusta est causa, si socius sit rixosus, quia socius rixosus dicitur provocare, & iudicis arbitrio terminatur, quando socius rixosus dici debeat. c. 39. n. 63. 64. & 65. f. 457.

Divisio, etiam iusta causa stante, fieri non potest, si cum prohibitione legis concurrat prohibitio hominis, puta testatoris. c. 39. n. 66. f. 457.

Divisio fieri poterit ratione culture, & poterunt dividi fructus, prohibitione stante. c. 39. n. 67. f. 458. & n. 85. f. 460.

Divisio ne sit facienda in perpetuum, an pacto fieri possit. c. 39. n. 68. & 71. f. 458. vid. in ver. Pactum.

Divisio à mulieribus sine solemnitatibus à statuto requisitis fieri non potest, etiam si ad sit causa, & quæ sit ratio differentie inter mulieres & minores. c. 39. n. 75. & 76. f. 459.

Divisio utilis minori & mulieri valet sine solemnitatibus. c. 39. n. 77. f. 459.

Divisio facta à patre legitimo, administratore bonorum filij, valet. c. 39. n. 78. f. 459.

Divisio facta à minore minori decem & octo annis, valet, stante statuto, quod major decem & octo annis sit legitime ætatis. c. 39. n. 79. f. 459.

Divisio iuramento roborata valet. c. 39. n. 80. f. 460.

Divisio de rivo communi qualiter facienda. c. 27. n. 34. f. 306. & c. 39. n. 83. f. 460.

Divisio qualiter facienda de ciaro communi. c. 27. n. 34. f. 306.

Divisio de bonis feudilibus, emphyteuticis, & de iuribus incorporalibus, si fieri non potest, erunt dividendi fructus & usus, & eorum administratio facienda alternis annis. c. 39. n. 81. f. 460.

Dividenda erit commoditas presentandi inter plures habentes jus patronatus ecclesiæ. c. 39. n. 82. f. 460.

Dividenda est commoditas in servitutibus. c. 39. n. 83. f. 460.

Dividi debent proventus, puta pædagia, si via est communis inter duas civitates. c. 39. n. 84. f. 460.

Divisionem commodam si res patitur, statuit iudicis arbitrio, & erit uni in totum assignanda, facta recompensatione in pecunia. c. 39. n. 86. f. 461. Et pro qua quantitate sit reficienda pecunia, non solum potest iudex interrogare partes, sed etiam debet extraneos ad licitandum admittere. n. 87. f. 461. vid. in ver. Licitatio.

Et non est verum, quod, si res non potest commode dividi, sit danda habenti partem maiorem, solummodo habens partem maiorem erit præferendus in pari licitatione. c. 39. n. 88. f. 461.

Et quæ solemnitates sint observandæ, quando uni in totum res sit assignanda, & ad sine minores & mulieres. n. 89. f. 461.

Divisio eo modo est facienda, in quo socij concordant, & sociorum omnium utilitas, & non unus solummodo erit attendenda, quia utilitas commu-



# I N D E X.

- communis inter socios præfertur privata. c. 39. n. 92. f. 461.
- Divisio cuiuslibet rei fieri non debet, sed in grosso infimul poni debent, & pessimi sunt socij illi, qui cuiuslibet rei partes facere cupiunt. c. 39. n. 95. f. 462.
- Et partes non debent assignari separatæ, sed uniæ & contiguæ. n. 93. f. 461. & possidenti alia bona pars sua contigua de dictis bonis assignari debet. n. 94. f. 462.
- Divisio cum absente, qui non reliquit procuratorem, qualiter sit faciendâ. c. 39. n. 98. f. 462.
- Divisio præbet justam causam usucapiendi & præscribendi. c. 40. n. 6. f. 468.
- Divisio semel facta retractari non debet. c. 40. n. 1. f. 467. fallit, si fuit facta ex falsa causa, etiam si fuit adhibitum iuramentum. n. 2. f. 467.
- Et si sit facta per errorem etiam juris, quia in divisione agitur de damno evitando. n. 3. f. 468. vid. in verb. Error.
- Divisio retractatur, si cuique non fuit debita portio assignata. c. 40. n. 24. f. 472. vel si res aliquæ indivisæ remanserunt. n. 25. f. 472.
- Divisio dolosa retractatur, ut si uni prole carenti dolose fuerunt assignata bona omnia fidei commisso subiecta, & dolosa etiam dicitur divisio respectu Domini directi, si in totum feudum fuit assignatum uni habenti prolem. c. 40. n. 26. & 27. f. 472.
- Divisio ob inæqualitatem retractatur, si inæqualitas sit ultra dimidiam. c. 40. n. 28. f. 472. ut fieri solet in emptione & venditione. n. 39. f. 474. & hoc est verum, etiam si divisio fuit facta iudicio fortis, cum distinctione tamen. n. 40. f. 474. Non retractatur, si facta fuit iudicio iudicis sententia, quia appellandum erat. d. n. 40. f. 474. & si facta fuit cum iuramento secundum veram opinionem. n. 41. & 42. f. 490. quæ tamen reprobatur. n. 43. f. 490.
- Divisio non solum retractatur, si adsit inæqualitas ultra dimidiam, sed etiam, si adsit læsio in sexta parte. c. 40. n. 44. f. 491.
- Etiam si fuit adhibitum iuramentum, saltem obtemperat absolute. n. 45. f. 491.
- Divisio quid comprehendat pro parte unius consideratur, considerata parte alterius, quemadmodum quid fuerit venditum consideratur, considerata pretij quantitate. c. 40. n. 29. f. 472.
- Divisio an fuerit æqualis consideratur, quid actum fuerit à principio, & non considerantur ea, quæ superveniunt ex accidenti. c. 40. n. 35. f. 485.
- Doctori attestanti de consuetudine an sit credendum. c. 3. n. 8. f. 27.
- Dolus venit in societate. c. 20. n. 2. f. 222.
- Dolus verus, & dolus præsumptus, & dolus in committendo, & dolus in omittendo, & dolus præteritus, & dolus de futuro differunt. c. 20. n. 3. cum plur. seqq. f. 222. & c. 37. n. 37. & seq. f. 418. vide in verb. Literatio.
- Dolus an remitti possit, saltem adhibito iuramento. c. 20. n. 3. cum plur. seq. f. 222. & seq. c. 37. n. 37. & seq. f. 418.
- Dolus sive consistat in faciendo, sive in omittendo remitti in societate non potest. c. 20. n. 13. f. 224.
- Dolus, qui destruit societatem, cum societate stare non potest. c. 20. n. 14. 17. & 21. f. 224.
- Dolus in omittendo est vere dolus, & continetur in omissione lucri. c. 20. n. 14. f. 224.
- Dolus licet præsumatur ex non confessione libri rationum, tamen libri confessio, & sic actus, ex quo dolus præsumitur, remitti potest. c. 20. n. 7. & 8. f. 223. & ex tali actus remissione non censetur remissus dolus. n. 9. f. 223. & ex tali actu remisso si non poterit probari dolus, probari poterit alio modo. n. 11. f. 223.
- Dolus præsumitur in socio, qui male reddit rationem suæ administrationis. c. 3. n. 73. f. 38.
- Dolus in socio præsumitur, si dicat, nihil extare in societate. c. 20. n. 11. f. 223.
- Dolus est in socio, si omittat negociari & lucrari. c. 20. n. 8. & 9. f. 223. & n. 17. f. 225. & n. 21. f. 225. & non servat pacta. c. 31. n. 39. f. 371.



# I N D E X.

**Dolus non censetur remissus**, licet socio fuerit concessum, quod possit lucrum taxare cum ejus juramento. c. 20. n. 15. f. 224. sic, si creditori sit data facultas taxandi interesse ejus juramento, dolus non censetur remissus. n. 16. f. 225.

**Dolo stante, datur juramentum in litem.** c. 20. n. 18. f. 225. vid. in verb. Juramentum.

**Dolus in socio non præsimitur**, si utatur tota re ad usum destinatum. c. 20. n. 26. f. 226. Dummodo terminos societatis non excedat. n. 27. f. 226. & si excedat, faciet aliqua causa motus. n. 28. f. 226. & si est iusta causa, probat aliquantulum. n. 29. f. 227. & si est colorata causa, probat plene. ibidem.

**Dolus verus per verba generalia remissus non censetur.** c. 37. n. 44. f. 420.

**Dolus verus futurus neque tacite, neque expresse remitti potest.** c. 37. n. 37. & c. 20. n. 13. & sequen. f. 224. vid. in verb. Liberatio.

**Dolus præsumptus non censetur remissus**, remissa redditione rationum. c. 37. n. 38. f. 418.

**Dolus præteritus censetur remissus inter vivos**, stante generali remissione, secus in ultima voluntate. c. 37. n. 42. f. 419.

**Dolus verus in committendo dicitur**, quando reliqua non restituntur. c. 37. n. 39. f. 419.

**Dominium pecuniarium præsimitur esse possidentis.** c. 3. n. 78. f. 39. nisi adsint alie præsumptiones in contrarium. n. 80. f. 40.

**Dominium & possessio an communicentur in societate**, pluribus modis consideratur. c. 9. n. 41. f. 101.

**Dominium communicatur inter socios**, quia titulus universalis accedit personæ, & propter æqualitatem servandam. c. 14. n. 7. & 8. f. 143. & seq.

**Dominij communio requiritur in societate.** c. 9. n. 42. f. 101.

**Dominium, si non fuit translatum in socium acquirentem, communicatum censi non potest.** c. 14. n. 29. f. 147.

**Dominium non dicitur translatum ex translatione facta de periculo.** c. 18. n. 69. f. 205. declaratur n. 73. f. 206. & c. 19. n. 22. f. 214. & n. 34. f. 216.

**Dominium in divisione societatis transfertur sine traditione**, quia resolutio contractus est ejus nature, cuius est contractus. c. 39. n. 107. & 109. f. 464. & seq. declaratur. n. 110. f. 465.

**Domestici & familiares sufficiunt ad probandum**, quod res erat in loco, ubi casus fortuitus evenit. c. 25. n. 35. f. 282.

**Domum communem solitam locari potest locare socius**, altero socio invito. c. 28. n. 29. f. 320. vide in verb. Locatio.

**Domo communi uti potest socius**, etiam frangendo clausuram ab altero socio impositam. c. 22. n. 8. f. 249. & c. 28. n. 30. f. 320.

**Domum communem si vult socius inhabitare**, non debet esse impedimento alteri socio, qui vult partem suam locare. c. 28. n. 50. f. 317. fallit, si domus non potest dividi per cœnacula, & si socius vellet introducere in parte sua personas inhonestas. ibidem.

**Domum totam solitam locari inhabitans socius an alteri socio teneatur ad mercedem.** c. 28. n. 64. f. 325.

**Domum communem conductam si inhabitare per severet socius**, an censetur facta tacita reconductio, & teneatur ad solitam mercedem. c. 28. n. 67. f. 326.

**Donatio præsimitur inter conjunctos procem.** n. 13. f. 3.

**Donatio facta ante societatem non repugnat societati.** c. 19. n. 6. f. 211. & quomodo in societate titulus donationis consideretur. c. 17. n. 37. f. 190.

**Donatio est**, & non societas, si dives permittat, quod pauper cum ejus pecunia negocietur, & lucrum recipiat in majori quantitate, quam sibi deberetur. c. 19. n. 8. f. 211.

**Donatio nunquam præsimitur**, ubi alia præsumptio sumi potest. c. 37. n. 50. f. 421.

**Donatio non censetur facta**, si a me petis, quod tibi donem talem rem, & ego respondeam, non solum istud, sed quicquid tibi placet. c. 37. n. 51. f. 421.

**Donatio de eo, quod plus expensum fuit inter fratres**, quomodo præsumat. c. 27. n. 67. & seq. f. 311.

Donat



# I N D E X.

Donatio non praesumitur, ubi verba non patiuntur. c. 40. n. 12. f. 469.  
 Donatio non praesumitur, sed potius error, etiam in facto proprio. c. 40. n. 13. f. 469. & non praesumitur, stante decreti prohibitioni. n. 14. f. 470.  
 Donatio propter societatem, hoc est, contemplatione societatis confirmatur, secus si contemplatione personae. c. 13. n. 3. f. 137.  
 Donatio in dubio censetur facta socij, & non societatis contemplatione. c. 13. n. 4. f. 138.  
 Dos filiae unius ex sociis omnium bonorum de communi solvi debet. c. 26. n. 21. cum plur. seq. f. 290.  
 Dos, quod de communi solvatur, quemadmodum pacto expresso fieri potest, ita & tacito. c. 26. n. 26. f. 291.  
 Dotes in communi ponuntur in societate, non simpliciter, sed cum obligatione restituendi. c. 26. n. 28. f. 292.  
 Dotandi onus cohaeret personae, & ea, quae cohaerent personae, ad alium non transiunt, fallit vigore contractus societatis. c. 26. n. 34. f. 293.  
 Dotis debitum est necessarium, non voluntarium. c. 26. n. 37. f. 294.  
 Dos sorori unius ex sociis exclusae vigore statuti erit danda de communi. c. 26. n. 44. f. 297.  
 Dotis unius filiae solvendae cautio erit interponenda in dissolutione societatis, licet adhuc non sit maritata. c. 26. n. 39. f. 294. & n. 43. f. 296.  
 Dos promissa, durante societate, ea dissoluta, de communi erit solvenda. c. 26. n. 42. f. 296.  
 Dos de communi solvenda intelligitur de moderata, & non de immoderata. c. 26. n. 45. f. 297.  
 Dos si de proprio esset solvenda, si socius sciens, quod de communi solveretur, non solum sibi praedudicaret, quoad dotem solutam, sed etiam quoad solvendum pro alia filia. c. 26. n. 46. & seq. f. 297.  
 Dotis lucrum proveniens, mortua uxore, vigore statuti communicatur. c. 12. n. 29. f. 133.

E.

Ebrus an possit societatem contrahere. c. 7. n. 7. & seq. f. 80.  
 Ecclesia & laicus si habent fundum communem, in eo praescribendo requiritur tempus, quod requiritur in praescribenda re ecclesiae. c. 12. n. 15. f. 131.  
 Ecclesiae colonus solvit collectas & gabellam de parte sua, licet eam non solvat ecclesia. c. 12. n. 19. & 20. f. 131.  
 Edere librum an socius teneatur alteri socio actori. c. 38. n. 41. f. 433.  
 Egestate solvitur societas, nempe venditis omnibus bonis socij a creditoribus. c. 34. n. 24. & 25. f. 395. & publicatione bonorum secuta. n. 27. f. 395. & cessione bonorum facta. n. 34. f. 396. & decoctione sui fallimento. n. 35. f. 396.  
 Electio mala culpa est. c. 21. n. 88. f. 246.  
 Eleemosynae fieri, & vota adimpleri debent communibus expensis. c. 26. n. 15. & 16. f. 289.  
 Emere ad credentiam an liceat socio. c. 15. n. 67. cum plur. seq. f. 174.  
 Emphyteusis & feudum non communicantur, sed communicantur fructus. c. 12. n. 36. & 37. f. 133.  
 Emptio viliori pretio fieri potest, quando venditor non vult teneri de evictione. c. 5. n. 38. f. 64.  
 Empta re communi nomine in ea censetur contracta societas, nisi ad sint conjecturae in contrarium. c. 11. n. 26. cum pluribus seq. f. 124.  
 Empta si sit res communi nomine ab uno ex sociis, alter socius, qui vult partem habere in re empta, tenetur emptori restituere partem pretij. c. 14. n. 65. f. 153. Et erit habenda ratio fructuum perceptorum, melioramentorum & interestis pretij non soluti. ibidem.  
 Et fructus ex re empta precepti ante pretij restitutionem erunt in sortem computandi, & erit cautela mirabilis ad acquirendam rem sine pretio. c. 14. n. 66. f. 153. quae tamen in societate reprobatur. n. 69. cum plur. seq. f. 153.

Empta



# I N D E X.

*Empta res proprio nomine non debet communicari, etiam si fuit empta cum pecunia communi. c. 14. n. 74. f. 154. vel cum pecunia alterius socij. n. 75. f. 155. Si non pertineat ad societatem, n. 81. f. 155. sed si pertineat ad societatem, communicari debet. n. 79. & 80. f. 155. Et in dubio non præsumitur, pertinere ad societatem & probari debet. n. 82. f. 155. & potest probari conjecturis. ibidem. Et conjecturæ desumuntur à consuetudine sociorum, si erant soliti omnia communicare, & à qualitate rei & personarum. n. 82. 83. & 84. f. 155. & seq.*

*Empta res communi nomine ab omnibus sociis statim efficitur communis. c. 14. n. 85. f. 156.*

*Empta res ab insitore efficitur communis. c. 14. n. 86. f. 156.*

*Empta res in dubio præsumitur empta proprio nomine. c. 14. n. 87. f. 156. Contrarium probatur conjecturis & præsumptionibus. n. 88. f. 156.*

*Empta res præsumitur communi nomine, quando pro ea emenda fuit contracta societas, quia emendo proprio nomine diceretur egisse dolose & maligne. c. 14. n. 89. f. 156.*

*Empta res, præsumitur communi nomine, si fuit empta cum pecunia destinata ad ejus emptiorem. c. 14. n. 90. f. 156. & ad quæstum semper dicerentur pecuniæ destinatæ, si omnes quæstus conferri deberent. n. 91. f. 157.*

*Empta res communi nomine præsumitur, si ita communi nomine emere socius solitus erat. c. 14. n. 92. f. 157.*

*Empta res in dubio censetur cum pecunia emptoris, sed ad contrarium probari potest conjecturis & præsumptionibus. c. 14. n. 93. f. 157.*

*Epistola probat societatem. c. 11. n. 11. f. 121.*

*Equiparatorum idem est judicium. c. 5. n. 13. f. 59.*

*Æqualitas in rebus positis pro capitali in societate consideratur, attento earum pondere, numero, mensura, & æstimatione. c. 9. n. 24. f. 98.*

*Ubi bonitas & numerus considerari possunt,*

*attenditur magis bonitas quam numerus. c. 9. n. 25. f. 98.*

*Æqualitas terminatur in societate Iudicis arbitrio, quando ponuntur opera & artificium. c. 9. n. 26. f. 98.*

*Si adsit partium conventio, servanda erit, nisi sit injusta & leonina. n. 27. & 28. f. 98.*

*Æqualitas terminari potest à tertio partium voluntate electo. c. 9. n. 29. f. 98.*

*Et si inique arbitrabitur, ejus opinio non erit sequenda, sed recurratur ad Iudicem. n. 30. f. 98.*

*Et si arbitrari recusaverit, evanescet societas. n. 31. & 32. f. 99.*

*Æqualitas interponentes operas & pecunias an consideretur, habito respectu ad pecunias, sive ad ejus intersursum. c. 9. n. 34. f. 99.*

*Æqualitas consideratur, habito respectu de sorte ad operas, & de operis ad sortem, c. 9. n. 36. f. 99.*

*Æqualitas consideratur, habito respectu ad principium societatis. c. 9. n. 37. f. 100.*

*Æqualitas consideratur, quod in dubio opera & industria pro æquali parte respondeant capitali. c. 9. n. 39. f. 100. & c. 15. n. 46. f. 170.*

*Et si allegaretur inæqualitas, quæstio esset terminanda Iudicis arbitrio. c. 9. n. 40. f. 100.*

*Idem dicendum est, si plures sint socij, diversa ponentes, nempe auctoritatem, operas, industriam & pecuniam. n. 40. f. 100.*

*Æqualitas in divisione quæstus consideratur, inspecta rerum quantitate & bonitate. c. 15. n. 41. f. 169.*

*Æqualitas consideratur in divisione quæstus, habito respectu ad capitale, operas, industriam & gratiam cujuslibet socij. c. 15. n. 42. f. 169.*

*Æqualitas in societate omnium bonorum non consideratur in singulis rebus, sed in universalis. c. 26. n. 28. f. 292. & n. 38. f. 294.*

*Æquum debet præferri iniquo in re communi, in qua boni viri arbitrium operatur. c. 26. n. 36. f. 294.*

*Errore stante, divisio retractatur, sive sit error facti,*



# I N D E X.

facti, siue juris, quia in divisione agitur de damno evitanda. c. 40. n. 3. f. 468.

Error dicitur probatus, ubi constat, rem aliter si haberi, ubi agitur de damno evitanda. c. 40. n. 4. f. 468.

Error stante, siue consistat circa res, siue circa personas, divisio retractatur. c. 40. n. 7. f. 468.

Etiā si fuit approbata in laudo à partibus analogato, & in sententia iudicis, quia ob errorem etiam juris retractatur. c. 40. n. 8. f. 469.

Declaratur, si in iudicio fuit super errore plene discussum. n. 9. f. 469.

Erratum ubi fuit in divisione, ea sustineri non poterit, neque in vim donationis, etiam si esset facta inter conjunctos, quia hoc verba non patiuntur, & quia donatio non presumitur, sed potius error praesumitur, etiam in facto proprio. c. 40. n. 11. 12. & 13. f. 469.

Errore facta divisio retractatur, etiam si in instrumento divisionis fuisset apposta clausula, ex certa scientia, & errore apposta censeretur, prout errore fuit facta divisio, & censeretur apposta ex stylo Notariorum, etiam si fuisset dictum, consulto deliberatur, & ex certa scientia. c. 40. n. 15. 16. & 17. f. 470.

Etiā si fuisset renunciatum conditioni in dubio, & conditioni sine causa. n. 18. f. 470.

Etiā si fuisset appositum iuramentum, siue assertorium, siue promissorium. n. 19. & 21. f. 470. vid. in verb. Iuramentum.

Aestimatio rerum positarum in societate operatur, ut appareat rei valor, & ut dominium communicetur. c. 9. n. 57. f. 104. & c. 19. n. 38. & 44. f. 217.

Aestimatio an operetur, quod socius teneatur de levissima culpa. c. 21. n. 15. cum plur. seqq. f. 234.

Aestimatio an operetur, quod pastor teneatur ad custodiam. c. 21. n. 23. f. 235.

Etas, quae legitima dicatur, statuta disponi po-

test.

c. 5. n. 19. f. 61.

Evictio an habeat locum in divisione, distinguuntur. Si fuit conventum, quod quis de evictione teneatur, tenebitur. Si non fuit conventum, non tenebitur, nisi scienter alienum receperit. Si fuit conventum, quod non teneatur, non tenebitur. c. 40. n. 30. f. 472.

Evictio, si fuit dictum, quod non habeat locum in venditione, nihilominus venditor teneatur ad verum rei pretium. Non sic est in divisione, quia in ea uterque socius suscipit rei eventum. c. 40. n. 31. & 32. f. 473.

Etiā si non uterque suscipiat rei eventum, & sic cesset ista ratio, si uni res obnoxia scienter deitur, non habet locum evictio. n. 33. 34. & 35. f. 473.

Neque etiam datur actio ad repetendum pretium. n. 36. f. 473. etiam si simpliciter fuisset promissum de evictione. Secus est, si fuisset promissum de evictione, quae proveniret ex natura rei, & ex praedestinatione auctoris. n. 37. f. 474.

Et regula, quem de evictione tenet, actio eundem agentem repellit exceptio, non habet locum, si evictio sequatur ex natura rei, & ex praedestinatione auctoris. c. 40. n. 37. & 38. f. 474.

Exactio creditorum existentium in persona unius ex sociis est facienda expensis communibus, & communi periculo, & si non erunt exacta tempore divisionis, erunt cedenda. c. 39. n. 99. f. 463.

Exceptione non adimplementi opposita à reoposte Iudex repellere actorem. c. 37. n. 16. f. 413.

Excommunicatus an possit contrahere. c. 8. n. 6. f. 87.

Excommunicatus an possit agere in iudicio. c. 8. n. 9. f. 87.

Excommunicatione an solvatur societas? c. 8. n. 10. f. 87. & c. 33. n. 8. f. 392.

Executio instrumenti si petatur à socio, liquidari debet, quod sit comprehensus in eo. c. 31. n. 59. f. 374.

Et liquidatio, si est facienda in ea, proceditur juris ordine servato, & non executione.

T t t

n. 60.



# I N D E X.

*Executioni petita vigore instrumenti societatis potest opponi, non constat de dissolutione societatis.* n. 60. f. 374.  
*Quod societas sit renovata.* c. 31. n. 61. f. 374.  
*Quod agens non adimpleverit adimplenda pro eius parte.* n. 62. f. 374.  
*Quod adhuc rationes societatis non revise, & hoc maxime procedit, si ambo socij administraverunt.* n. 63. f. 374.  
*Et possunt opponi omnes exceptiones, quae proveniunt ex corpore instrumenti.* n. 64. & 65. f. 374. & seq.  
*Et quia actio pro socio est generalis, potest offerre socius ea facere velle, ad quae generaliter tenetur, & ita impedire executionem petitam pro certa summa.* n. 70. f. 375.  
*Executio an sit danda pro quantitate certa promissa in instrumento, si in eo fuit appositum pactum, quod si facto calculo de minori quantitate appareret, minor tantum deberetur.* c. 31. n. 67. f. 374. & n. 71. f. 376.  
*Executio instrumenti in societate officij datur, quia in eo promittitur certa quantitas cum iuramento, absque alia rationum revisione.* c. 31. n. 72. f. 376.  
*Executionem habet iuramentum, etiamsi opponatur de usuraria pravitate.* c. 31. n. 72. f. 376.  
*Executio datur pro summa expressa in instrumento societatis, non revisis rationibus, quando, quo minus redderentur, stetit per eum, contra quem petitur executio.* c. 31. n. 73. f. 376.  
*Executio erit danda instrumento pro summa calculata, etiam stante clausula, salvo iure prioris calculi.* c. 31. n. 73. f. 376.  
*Expense omnes in societate omnium bonorum fieri debent de communi, dummodo non proveniant a delicto & a dolo.* c. 26. n. 1. f. 287.  
*Expense erogatae in honorem filiorum de communi fieri debent. Sic dicendum est etiam de*

*expensis factis in nuptiis filii seu filiae, dummodo non sint exesivae.* c. 26. n. 10. 11. & 12. f. 289.  
*Expense de communi fieri debent, si filius unius ex sociis efficiatur Monachus & Abbas, non sic, si socius ipse Abbas seu Monachus efficiatur, quia solvitur societas.* c. 26. n. 14. f. 289.  
*Expense pro funere unius ex sociis non sunt faciendae de communi. Si pro filij funere erunt faciendae, de communi erunt erogandae. Ratio diversitatis est, quia morte socij solvitur societas, sed non morte filij.* c. 26. n. 19. & 20. f. 290.  
*Expense pro dote filiae de communi solvi debent.* c. 26. n. 21. f. 290. vid. in verb. Dos.  
*Expense solummodo respicientes societatem de communi fieri debent, fallit in societate omnium bonorum.* c. 26. n. 35. f. 294.  
*Expense provenientes a voluntate unius ex sociis de communi fieri debent, non procedit in societate omnium bonorum.* c. 26. n. 37. f. 294.  
*Expense pro alendis personis, quae non sunt de familia, de communi fieri non debent.* c. 27. n. 72. f. 312.  
*Expense pro feudo acquisito titulo lucrativo fiunt de communi, sed in acquisito titulo oneroso secus est.* c. 12. n. 39. f. 133.  
*Expense & damna obvenientia extra societatem non pertinent ad societatem.* c. 27. n. 1. f. 301.  
*Expense factae pro infirmitate in longinquis partibus, in quantitate excedente expensas, quae domi factae fuissent, licet societas fuerit causa remota infirmitatis, societati imputantur.* c. 27. n. 16. f. 302.  
*Expense pro curanda infirmitate illius, quem secum socius conduxit, imputantur societati.* c. 27. n. 11. f. 303.  
*Expense sunt communes factae ab uno ex sociis iniuste capto a birroar.* c. 27. n. 14. f. 303.  
*Expense omnes factae pro indigentibus societatis, siue fuerint factae cum propria, seu cum communi pecunia, imputantur societati.* c. 27. n. 16. f. 303.

Expens.



# 615 I N D E X.

*Expensæ illæ, quas socius domi fecisset, non sunt in consideratione.* c. 27. n. 17. f. 303.

*Expensæ si fuerint factæ ab uno ex sociis, & propriis pecuniis, poterunt repeti cum usuris.* c. 27. n. 18. f. 303.

*Expensæ pro qua parte sint repetendæ, consideratur, habito respectu, quam quisque partem in societate habeat.* c. 27. n. 19. f. 304.

*Expensæ utiliter factæ dicuntur, si utiliter factæ fuerint à principio.* c. 27. n. 20. f. 304.

*Expensæ pro re communi faciendæ seu reficiendæ communes esse debent.* c. 27. n. 21. f. 304.

*Si res non sit sufficiens ad onera reportandæ, sed si sit sufficiens, non debet refici, neque de novo fieri.* n. 22. f. 304.

*Expensæ pro re communi faciendæ seu reficiendæ, si proprio nomine, & cum propria pecunia factæ fuerint, censentur donatæ.* c. 27. n. 36. f. 306.

*Expensæ si ab uno ex sociis factæ fuerint in re communi faciendæ seu reficiendæ, dantur ei tria remedia contra alterum socium requisitum non conferentem. Primum, quod possit pecunias expensas repetere usque ad quatuor Menses; secundum, quod post quatuor Menses habeat totius rei dominium; tertium, quod, si non vult habere rem iure dominij, possit repetere pecunias cum interesse. In refectione rei communis absque societate dantur solummodo duo prima.* c. 27. n. 37. f. 306.

*Expensæ communi nomine factæ præsumuntur, si non constet, quo nomine factæ fuerint.* c. 27. n. 42. f. 307.

*Expensæ factæ ab institute in honorem mercatorum, qui secum contraxerunt, societati imputantur.* c. 27. n. 75. f. 313.

*Expensæ factæ à colona, vide in verb. Colonus.*

*Expensæ factæ à pastore, vide in verb. Pastor.*

*Expensæ factæ ab uno ex fratribus, vid. in verb. Frater.*

*Expressa societas verbis contrahitur.* c. 10. n. 3. f. 110. & n. 13. f. 110. Etiam si non omnia, sed quedam solummodo ad societatem pertinentia expressa fuerint. n. 4. f. 108.

*Expresso etiam dicitur contrahi, habita relatione ad expresse contenta in aliqua scriptura.* n. 5. f. 108.

*Expressa societas omnium bonorum quibus verbis contrahatur, & an copulative plura verba universaliter sint exprimenda.* c. 10. n. 6. & 7. f. 109.

*Expressis aliquibus in generali renunciatione an veniant ea, quæ sunt maiora expressis.* c. 31. n. 47. f. 372.

*Expromissor est ille, qui se obligat pro non obligato.* c. 29. n. 54. f. 341.

## F.

*Facere ut socius, & non facere quia socius, differunt.* c. 27. n. 6. f. 302.

*Factum ita à socio factum censetur, ut verisimiliter à cæteris factum fuisset.* c. 21. n. 34. f. 237.

*Fama an probetur societas?* c. 11. n. 20. f. 123.

*Fœminæ exclusæ vigore statuti, favore masculorum cum dictione, donec & quousque deficientibus masculis reintegrantur, & inter eos habet locum collatio.* c. 35. n. 29. & 33. f. 404.

*Fœdum & emphyteusis non communicantur in societate omnium bonorum, sed communicantur fructus.* c. 12. n. 35. 36. & 37. f. 133.

*Fenestram in muro communi uni ex sociis facere non licet, invito alio socio.* c. 27. n. 26. f. 305.

*Fenestras alterius socij in muro communi existentes an claudere liceat, si super muro ædificantur.* c. 28. n. 22. & 23. f. 319.

*Fenestras socio in communi muro facere non licet, si sint alteri socio impedimento, ne uti possit muro communi ad usum destinatum, etiam si aliunde lumen habere non possit, & etiam si offerat reficere damna & interesse, & facienti fenestras non dicitur consensisse alter socius, inane eas claudere non possit, licet viderit & tacerit.* c. 28. n. 24. & seq. f. 319.

*Fictiones diuæ non possunt concurrere in eadem re.* &



# I N D E X.

- re, & eodem tempore c. 14. n. 12. f. 144. fallit, si una sit alterius consecutiva. ibidem.
- Fidejussores cuilibet obligationi accedere possunt, & opponuntur pro majori securitate. c. 29. n. 48. f. 339.
- Fidejussor non obligatur, non obligato principali, ut si principalis contrahere non possit vigore statuti, etiamsi se obliget principaliter, & in solidum. c. 29. n. 49. & seq. f. 340. & c. 7. n. 5. f. 80.
- Fidejussor si se obligat pro contrahere prohibito, qualiter dicatur color quaesitus in fraudem legis. c. 29. n. 50. & seq. f. 340.
- Fidejussor principali non obligato an teneatur ratione juramenti, uti expromissor. c. 29. n. 54. f. 341.
- Fidejussor loco, tempore & causa, in plus, quam sit principalis, obligari non potest, tamen duriori vinculo obligationis potest adstringi. c. 29. n. 55. f. 341.
- Fidejussor si promissis solvere eam quantitatem, in qua obligatus principaliter debitor apparebit expunctis rationibus, si decedat obligatus principalis rationibus non expunctis, fidejussor non erit obligatus. c. 29. n. 56. f. 341.
- Sed quod dicitur de morte principalis, non procedit, si fugam arripiat. n. 57. f. 344.
- Fidejussori & correo solventi cedi debent actiones, & habent exceptionem cedendarum. c. 29. n. 58. f. 341. etiamsi contra cedentem resultaret. n. 59. f. 341. Et cessio est necessaria, quia alias agendum esset actione negotiorum gestorum. n. 60. & 65. & utilius est obtinere cessionem. n. 72. f. 343.
- Fidejussores plures licet sint in solidum obligati, non tamen sunt plures rei, quando aliter sensisse contrahentes apparet. cap. 29. nu. 66. f. 342.
- Fidejussores dicuntur omnes alij obligati cum eo, qui jure haberet pecunias in societate officij. c. 29. n. 68. f. 343. Et an etiam officialis dicatur fidejussor? n. 69. f. 343.
- Fidejussores dicuntur socij insimul contrahentes cum extraneo, respectu ipsius extranei, & requiritur excussio. c. 30. n. 37. & 38. f. 358.
- Fidejussor datus principaliter, & in solidum, si juravit, mortuo principali, an obligatus remaneat. c. 32. n. 44. f. 385.
- Fidejussores utuntur exceptionibus reis competentibus. c. 32. n. 45. f. 386. fallit, constituendo se principalem debitorem. ibidem.
- Fidejussor esse desinit, qui in plus obligatur quam principalis. c. 32. n. 45. f. 386.
- Fidejussor & correo differunt. c. 32. n. 45. f. 386.
- Et dispositio loquens de fidejussore non procedit in correo. n. 47. f. 386.
- Et procurator constitutus ad fidejubendum non obligat principalem, si faciat obligationem principaliter, & in solidum. n. 48. f. 386.
- Fidejussores dicuntur omnes alij obligati, quando negotium spectat ad unum, procedit, quo ad ipsos obligatos, non autem quo ad creditorem. c. 32. n. 49. f. 386.
- Filia minor, si renunciavit hereditati paternae asserens se majorem restituitur in integrum, quia pater sciebat, eam esse minorem. c. 5. n. 55. f. 67.
- Filius familias prohibetur contrahere societatem ex defectu potestatis. c. 6. n. 1. & 5. f. 72.
- Filius familias potest cum patre contrahere super peculio castrensi, vel quasi. c. 6. n. 2. f. 72. sed non super peculio adventitio, n. 3. & 5. f. 72. quia inter eos non datur civilis obligatio, & est inutilis contractus, sine civili obligatione. n. 4. f. 72.
- Et non datur denunciatio evangelica. n. 16. f. 74.
- Quid si fuerit adhibitum juramentum. n. 17. f. 74.
- Filius si acquirit cum pecunia patris, qualiter quaesita inter eos sint dividenda. c. 6. n. 13. & 14. f. 73. & seq. & n. 18. cum plurib. seqq. f. 74.
- Filius si multa lucratus fuit, & non constat, cum qua pecunia, & quomodo, quid sit agendum. c. 6. n. 23. f. 75. & n. 45. f. 77.
- Filius familias potest contrahere cum extraneo. c. 6. n. 28. f. 75. Et si bona non habet, erit obligata persona. n. 29. f. 76. Et, patre mortuo, tenebitur solummodo in quantum facere poterit.



# I N D E X.

- poterit. n. 30. f. 76. Et non habet hoc beneficium, stante juramento. n. 32. f. 76.
- Filius, vivente patre, non obligatur pro legiti-  
ma, quia ei non debetur. c. 6. n. 33. f. 76.
- Fallit, si ei à patre fuit assignata. n. 34. f. 76.
- Filius contrahens societatem jussu patris obligat  
patrem. c. 6. n. 38. f. 76.
- Filius habitans seorsum à patre absque ejus volun-  
tate, non liberatur à patria potestate. c. 6. n. 41. f. 77.
- Filius quando seorsum à patre de ejus voluntate  
habitare dicatur. c. 6. n. 42. f. 77.
- Filius legitime habitans seorsum à patre societatem  
potest contrahere. c. 6. n. 43. f. 77.
- Filius præsumitur emancipatus, si per decennium  
habitaverit seorsum à patre. c. 6. n. 44. f. 77.
- Filij, socij, & cæteri familiares de communi ali-  
debent. c. 26. n. 8. f. 288.
- Exceptis filijs natjs ex damno coitu. n. 9.  
f. 288.
- Finis est primus in intentione, & est objectum in-  
tellectus. c. 12. n. 1. f. 129.
- Finis, ad quem negotium tendit, potius inspecien-  
dus est, quam quod præsens est. c. 9. n. 50.  
f. 103.
- Finis declarat, qualiter res sit censenda, & à fine  
omnia dinumerantur, & quæ tendunt ad eun-  
dem finem, ejusdem sunt naturæ. c. 28. n. 3. &  
seq. f. 317.
- Fiscus rem communem ex particulari privilegio  
potest in totum alienare, etiamsi in ea modicam  
habeat partem, etiamsi sit dividua, & potest  
etiam eam locare, & dare in emphyteusim &  
in feudum. c. 28. n. 11. f. 317. sed contrarium  
videtur verius. n. 12. & 13. f. 317. & seq.
- Fiscus, si habet rei partem hypothecam, potest  
totam rem vendere. c. 28. n. 14. f. 318.
- Fiscus an possit totam domum destruere, quam  
habet delinquens cum alio communem. c. 28.  
n. 15. f. 318.
- Formam rei uni ex socijs mutare non licet, invi-  
to alio socio, etiamsi eam meliorem reddat. c.  
27. n. 27. f. 310. & c. 28. n. 51. f. 323.
- Forma societatis aliquando consistit in lucro, ali-  
quando in quæstu. c. 12. n. 1. f. 129.
- Forma, vid. in verb. Causa formalis.
- Forenses pro expensis necessarijs, non autem pro  
utilibus, possunt collectari. c. 27. n. 25.  
f. 304.
- Frater, si statim aliquid emat, mortuo communi  
patre, præsumitur emisisse de pecunia reperta in  
hereditate. c. 3. n. 88. f. 41.
- Fratres existentes sub potestate patris possunt in-  
simul societatem contrahere super peculio ca-  
strensi, vel quasi. c. 6. n. 26. f. 75.
- Fratres sub potestate patris existentes, an possint  
insimul contrahere societatem super peculio ad-  
ventitio? c. 6. n. 27. f. 75.
- Frater si plus expendat pro alenda familia, alter  
frater repetere poterit, nisi sint socij omnium  
bonorum. c. 26. n. 33. f. 404.
- Frater si plus expendat altero fratre, de suo ex-  
pendere debet, tam pro persona sua, quam fi-  
liorum & familie, ut si expendat in alimen-  
tis, in emendis libris, in ducenda uxore, in  
dotandis & maritandis filiabus, & in puer-  
peris uxoris, Et prædicta procedunt, etiam  
si expensæ sint modicæ, dummodo donatæ  
non præsumantur. c. 27. n. 60. cum plur. seqq.  
f. 310.
- Frater unus si plus expendat, & plus operetur,  
an alter frater vivens otiosus plus expensum  
repetere possit. c. 27. n. 71. f. 312.
- Frater socius omnium bonorum de communi potest  
alere familiam, sed non personas introductas  
in domo, quæ non sunt de familia. c. 27. n. 72.  
f. 312.
- Fratres retinentes paternam hereditatem indivi-  
sam non dicuntur socij omnium bonorum. c.  
11. n. 6. f. 121.
- Francisci Mariæ Urbin. Ducis laudes. c. 38. n.  
45. f. 434.
- Frater non possunt contrahere societatem. c. 7.  
n. 23. f. 84.
- Fructus aliquando sunt in societate absque re prin-  
cipali. c. 9. n. 49. f. 102. Declar. n. 51. f. 103.
- Fructus solummodo an etiam res principales sint  
in societate, quomodo c. 9. n. 52.  
f. 103.
- Fructus solummodo si fuerint communicati, &  
non proprietates in fructibus, & non in pro-  
prio



# I N D E X.

prietate censetur contracta societas. c. 11. n. 4.  
f. 120.  
Fructus si fuerunt communicati solummodo causa  
convivendi, societas convivendi solummodo in  
eis contracta censetur. c. 11. n. 5. f. 120.  
Fructus percepti ex re empti communi nomine an-  
te ratificationem alterius socij, an sint in sor-  
tem computandi, & an hoc casu vera sit cau-  
tela, quæ datur ad acquirendam rem sine pre-  
tium? c. 14. n. 66. f. 153.  
Fructus utrum Ecclesiæ in societate universali  
communicentur. c. 12. n. 31. f. 133.  
Fructus non colligere, & eos collectos non vende-  
re debito tempore, culpa est. c. 21. n. 85. f.  
246.  
Furiosus non potest contrahere societatem, &  
fidejussoris datio pro eo non tenet. c. 7. n. 4. f.  
79.  
Furiosus habens dilucida intervalla an contrahere  
possit. c. 7. n. 6. f. 80.  
Fundum communem si colat & seminet socius,  
altero socio invito, ei fructuum partem dare non  
tenetur. c. 28. n. 19. f. 318.  
Furtum committit, qui convertit pecunias com-  
munes in proprios usus. c. 3. n. 54. f. 35.  
Furtum absque levissima culpa commissi non solet.  
c. 21. n. 37. 38. & 45. f. 237. & seq.  
Fallit, si fuit commissum à vicinis & domesti-  
cis. n. 39. f. 237.  
Et quando fuit factum à servo, seu famulo  
commodato cum re furata. n. 40. f. 237.  
Et si famulus ad rei custodiam adhibitus fuit.  
n. 41. f. 237. Et quando res in loco tene-  
bantur, ubi tenebantur à majori parte homi-  
num. n. 42. f. 237.  
Et quando furtum fuit factum cum fractura.  
n. 43. f. 238.  
Et quando res erat in loco cum propriis  
rebus ejus, cui furtum factum fuit. n. 44.  
f. 238.  
Furtum intelligitur commissum culpa levissima in  
omittendo. c. 21. n. 49. f. 239.

Gen.

G.

Generi per speciem derogatur. c. 3. n. 18. f. 29.  
Generalitas non operatur, quando media non  
sunt habilia. c. 3. n. 19. f. 29.  
Genuensis ergo mercator consequentia tenet etiam  
in muliere. c. 24. n. 40. f. 266.  
Genuenses de consuetudine exigunt interesse de  
interesse. c. 24. n. 56. f. 270.  
Gesta à socio versa fuisse in utilitatem societatis  
probatur conjecturis. c. 31. n. 29. f. 369.  
Ideo lance emptæ præsumuntur versæ in utili-  
tatem societatis, si panni confecti fuerunt, &  
non constat de alia lanarum emptione. c. 31. n.  
30. f. 370.  
Idem dicitur de animalibus emptis in macello  
occisis. n. 30. f. 370.  
Et stante socij probitate, præsumuntur ab eo  
gesta versa fuisse in utilitatem societatis. n. 31.  
f. 370.  
Et si socius recusat ostendere librum rationum,  
præsumitur in eo constare, res emptas fuisse  
versas in utilitatem societatis. n. 32.  
f. 370.  
Et si res emptæ fuerunt conductæ in domo com-  
muni sociorum, præsumuntur versæ in societa-  
tis utilitatem. n. 34. f. 370.

H.

Hæreditates, legatæ & donationes conferun-  
tur in societate omnium bonorum. c. 12.  
n. 22. f. 132.  
Hæreditas obveniens ab intestato, si sit commu-  
nicanda, an communicari debeat, si fuit soluta  
in testamento. c. 12. n. 47. & 48.  
f. 135.  
Hæreditas à socio illo adiri debet, cui defertur.  
c. 12. n. 49. f. 235.  
Heres aduando hæreditatem obligatur ad omnia  
disposita in testamento. c. 3. n. 32.  
f. 32.  
Tenetur observare voluntatem testatoris, nisi  
sit contra legis dispositionem. n. 33.  
f. 33.  
Heres socij tenetur de levi culpa, cum distinctione  
tamen. c. 21. n. 25. cum plurib. seqq.  
f. 235.

He.



Heres ignorans temporis lapsum utrum in mora dicatur constitutus, etiam si fecit inventarium. c. 24. n. 24. f. 235.

Et ei contra moram detur institutio. n. 28. & 29. f. 236.

Heredi asserenti cum juramento non habere librum rationum defuncti non creditur, sicut non creditur heredi iuroris. c. 25. n. 22. & 23. f. 280. & seq.

Heredum facta mentione societas in dubio contraria non censetur, quia societas morte, & ad heredes non transit, ne libera testandi facultas restringatur, & quia censetur electa industria persone. c. 32. n. 3. & seq. f. 380.

Et pacisci non potest, quod societas transeat ad heredes. c. 32. num. 5. fol. 380. vid. in ver. Morte.

Heredum facta mentione nomine colectivo, ut puta inter Titium & heredes Sempromii, uno ex heredibus mortuo, societas durat cum ceteris. c. 32. n. 15. f. 381.

Heredes succedunt in societate inter Dominum & colonum paritarium. c. 32. n. 7. f. 380.

Heredes succedunt in societate vestigialium, sed tria sunt necessaria, nempe, quod sit vestigialium, quod ita fuerit conventum, & quod heredes sint idonei. Quidam addunt quartum, quod de heredibus fuerit conventum cum locatore. c. 32. n. 19. & sequen. f. 381.

Non transit ad heredes, si in ea sint comprehensæ res privatz, quia dispositio facta in simplici in odiosis non procedit in mixto. n. 26. f. 382.

Et transit solummodo ad primum heredem, nisi expediat Reipublicæ, quod etiam transeat ad alios. n. 27. f. 382.

Heredum facta mentione cum locatore non censetur facta inter ipsos socios. c. 32. n. 28. f. 383.

Heredes erunt socii stante jussu testatoris. c. 32. n. 22. f. 383. Contrarium probatur. n. 37. & 38. f. 384.

Heredes erunt socij, si post contractam societatem fuerit conventum, societatem debere transire ad

heredes. c. 32. n. 33. f. 383. Contrarium probatur. n. 39. f. 383.

Quid si fuit adhibitum juramentum, utrum societas transeat ad heredes? Contrariæ adsunt opiniones, & distinguendo concordantur. c. 32. n. 41. & seq. f. 384.

Quod si fuit datus fidejussor principaliter, & in solidum, qui juravit, utrum principali mortuo, duret cum eo societas, licet non duret cum heredibus. n. 44. f. 385.

Heredes licet non sint socij, tamen in eos transeunt actiones activæ & passivæ, etiam provenientes ex dolo, & culpa defuncti. c. 32. n. 52. f. 386.

Heredes coepia negocia perficere tenentur, sed nova negocia inchoare non debent. c. 32. n. 54. f. 387.

Procedit, si sint masculi, & legitime ætatis, ibidem.

Et omnia quæ sita in perficiendo negocio erunt communia. n. 55. f. 387.

Sed non erunt communia quæ sita ex novis negociis. n. 56. & seq. f. 387.

Heredes de gestis à defuncto rationem reddere tenentur, nisi quo minus redderentur à defuncto per eum sterisset, cui reddenda erant, & in dolo esse dicitur petendo, quod sibi ab heredibus reddantur, ille, qui à defuncto, quod sibi redderentur, petere distulit. c. 37. n. 2. & seq. f. 410.

Homo diversimode de aliis debitor efficitur. Procm. n. 5. f. 2.

Homo natura socialis. Procm. n. 17. f. 3.

Hospitalitas quid sit. Procm. n. 14. f. 3.

Hospitalitatis ratione successio olim differebatur. Procm. n. 15. f. 3.

I.

**I**gnorans & dubitans equiparantur, sed non procedit in contrahendo. c. 21. n. 94. f. 247.

Imprudentibus verbum, tribus modis exponitur. c. 25. n. 2. f. 277.

Imperitia in socio culpa est. c. 21. n. 86. f. 246. vide in ver. Culpa.

Incendium non solet evenire absque levissima culpa.



# I N D E X.

- culpa. c. 21. n. 22. f. 233.  
 Aliqui tenent contrarium, & aliqui distinguunt. n. 47. & seq. f. 238. & seq.  
 Incendium præsumitur evenire culpa levissima inhabitantium. c. 21. n. 50. f. 239.  
 Non procedit, ubi constaret de diligentia. n. 51. f. 239.  
 Non procedit, si à persona causatum fuit, cuius ministerio utebatur paterfamilias. n. 52. f. 239.  
 Non procedit, igne bene accommodato ab eo, qui ejus curam gerebat. n. 53. f. 239.  
 Et ubi de initio incendij non constet. nu. 54. f. 239.  
 Et ubi de culpa certi hominis non fuisset probatum, secundum aliquos. Alij dicunt, procedere in criminali, non in civili. n. 55. & 56. f. 240. Et non procedit, ubi res incensæ erant separatæ & repositæ in loco tuto. n. 57. f. 240.  
 Immunitas unius ex sociis, siue sit realis siue personalis, prodest etiam alteri socio omnium bonorum. c. 12. n. 4. cum plurib. seqq. f. 130. & seq.  
 Immunitas & privilegium personale in connexis & individuis extenditur etiam ad socium. c. 12. n. 8. f. 130.  
 Immunitas concessa uni ex sociis ob numerum duodecim filiorum prodest etiam alteri socio. c. 12. n. 12. f. 131.  
 Immunitas clerici prodest etiam laico habenti secum bona communia, quoad collectas. Sed laicus, ne publica utilitas vacillet, poterit cogi ad dividendum, & divisione facta, erit obligatus ad collectas, etiam præteritas, secundum aliquos. c. 12. n. 16. & seq. f. 131. & seq.  
 Indulgentia amicitiae species quid sit. Procem. n. 7. f. 2.  
 Infans societatem contrahere non potest. c. 3. n. 12. f. 28.  
 Neque ad sui favorem. c. 3. n. 13. f. 28.  
 Infirmitas unius ex sociis omnium bonorum communibus impensis curari debet, excepta infirmitate morbi Gallici. c. 26. n. 5. & 6. f. 288.  
 Infirmitas obveniens causa societatis. c. 27. n. 8. f. 302.  
 Infirmitatis causa an fuerit societas, statur iudicio peritorum. c. 27. n. 9. f. 302.  
 Inimici unius ex sociis, si dant damnum societati, socij culpæ ascribitur, etiam si inimicitia obvenit absque ejus culpa. c. 21. n. 92. f. 247.  
 Insolita facere culpa est. c. 21. n. 8. f. 232.  
 Inscriptio libri rationum denotat, quo nomine in dubio acquisitio facta fuerit. cap. 3. num. 47. f. 35.  
 In, dictio composita, cum alio verbo stat augmentative. c. 25. n. 3. f. 277.  
 Industria personæ dicitur electa in societate. c. 32. n. 3. f. 380.  
 Institoris deputatione facta, probatur societas. c. 11. n. 18. f. 122.  
 Institor tacite & expresse deputari potest, etiam unus ex sociis, & ex ejus contractu obligantur omnes socii, dummodo fines societatis non excedat. c. 30. n. 15. f. 354.  
 Institores ad invicem præpositi censentur socij, si simul præsent ejusdem stationi, & modo cum uno, modo cum alio contrahatur. Idem est, si præsent diversis stationibus, & in diversis civitatibus. c. 30. n. 16. 17. & 18. f. 353. & seq.  
 Institor censetur socius, qui negotiatur de voluntate alterius socij, ut est ille, qui ponit operas, altero ponente pecunias. c. 30. n. 19. f. 354.  
 Institores pro indigentis societatis possunt mutuo accipere pecunias, etiam sub cambiis, etiam datis fidejussoribus, & soluta ei mercede, dummodo adsit causa necessaria. c. 30. n. 20. & 21. f. 354.  
 Et alia requisita necessaria interveniunt, de quibus habetur. n. 22. & 23. f. 354. Quæ tamen non sunt necessaria, quando institor habet expressam potestatem acquirendi pecunias mutuo. n. 24. f. 355.  
 Institor convenitur ex contractu sociorum durante institoria. c. 30. n. 27. f. 355.  
 Institor convenitur ex ejus contractu finita institoria, quando principales sunt absentes, & quando pecunias mutuo accepit. c. 30. n. 28. & 29. f. 356.  
 Institor, qui habet facultatem obligandi personas sociorum, dicitur etiam habere facultatem obligandi bona eorum. c. 30. n. 33. f. 357.  
 In.



# 621 I N D E X:

- Infitor si contrahat nomine appellativo sociorum, siue exprimendo nomina propria, qualiter obligatio acquiratur.* c. 30. n. 44. f. 359.
- Intellectus l. si margaritam.* ff. pro soc. c. 11. n. 13. & seq. f. 122. & c. 17. n. 13. f. 187.
- Intellectus l. actione, §. quod si in integris.* ff. pro soc. c. 32. n. 60. f. 388.
- Intellectus l. si fratres, §. item ex facto.* ff. pro soc. c. 32. n. 60. f. 388.
- Intellectus l. si tibi rem.* ff. de præscr. ver. c. 32. n. 60. f. 388.
- Intellectus l. si id quod.* ff. pro soc. c. 32. n. 60. f. 388.
- Intellectus l. 3.* ff. pro soc. c. 14. n. 15. f. 145.
- Intellectus l. actiones, §. quod si quid.* ff. pro soc. c. 14. n. 22. f. 146.
- Intellectus l. si quis societatem.* ff. pro soc. c. 14. n. 24. f. 146.
- Intellectus l. cum duobus, §. quidam sagariam.* ff. pro soc. c. 16. n. 11. f. 182. & c. 18. n. 28. f. 199.
- Intellectus l. si id quod, §. item Celsus.* ff. pro soc. c. 16. n. 12. f. 183. & c. 18. n. 29. f. 190.
- Intellectus l. si fratres, §. item ex facto.* ff. pro soc. c. 17. n. 12. f. 187.
- Intellectus l. ita stipulatus, §. Chrisogonus.* ff. de verbor. obligat. c. 14. n. 15. f. 145.
- Intellectus l. societas in fin.* ff. pro soc. ibid.
- Intellectus l. si coita.* ff. pro soc. ibid.
- Intellectus §. 1. & §. adeo.* Inst. de societ. c. 18. n. 24. & 25. f. 199.
- Intellectus l. si non fuerint.* ff. pro soc. c. 18. n. 26. f. 199.
- Intellectus l. Mutius in fin.* ff. pro soc. c. 18. n. 27. f. 199.
- Intellectus l. cum duobus, §. damna.* ff. pro soc. c. 19. n. 41. f. 219. & c. 21. n. 21. & seq. f. 235.
- Intellectus cap. per fenestras de donat. int. vir. & uxor.* c. 18. n. 30. f. 200. & c. 19. n. 20. f. 214. & n. 32. f. 216.
- Intellectus l. socium.* ff. pro soc. c. 24. n. 27. f. 264. & n. 34. f. 265. & n. 61. f. 270.
- Intellectus l. si socius.* ff. pro soc. c. 26. n. 30. f. 281. & n. 40. & 41. f. 283.
- Intellectus l. adeo.* ff. pro soc. c. 32. n. 25. f. 382.
- Intellectus l. nemo ex sociis, §. illud quaeritur.* ff. pro soc. c. 21. n. 40. f. 237.
- Intellectus l. si convenitur & leg. sed & socius in fin.* ff. pro soc. c. 35. n. 15. f. 401.
- Intellectus l. si defunctus.* Codic. arbitr. tut. c. 3. n. 73. & 74. f. 38. & n. 87. f. 41.
- Intellectus leg. si tibi arræ.* ff. de præscript. verb. c. 9. n. 48. f. 102.
- Intellectus l. cum duobus, §. si in coeunda.* ff. pro soc. c. 9. n. 48. f. 100. & c. 19. n. 40. f. 218.
- Intellectus leg. si merces, §. vis maior.* ff. locati. c. 9. n. 48. f. 101.
- Intellectus l. sed et si adiciatur.* ff. pro soc. c. 10. n. 11. f. 110.
- Interpretatio illa sumi debet, quæ sit exclusiva delicti.* c. 3. n. 55. f. 35.
- Interesse taxatio in certa quantitate utrum fieri possit.* c. 17. n. 6. f. 186. & c. 24. n. 64. & seq. f. 271.
- Interesse, quod à creditore taxari possit pactum, valet.* c. 17. n. 30. & 31. f. 189.
- Interesse, res, rerum æstimatio sunt diversa.* c. 24. n. 1. f. 259.
- Interesse quid sit.* c. 24. n. 2. f. 259.
- Interesse & damni & lucri debetur à socio ob dolum & culpam, etiam in conscientia.* c. 24. n. 5. & 6. f. 260.
- Interesse duplex, damni & lucri, non debetur & quid sit interesse damni.* c. 24. n. 3. f. 259. & n. 4. f. 260.
- Interesse, cessante mora, non debetur, & mora debet ab allegante probari.* c. 24. n. 7. f. 260. vid. in verb. Mora.
- Interesse damni ut debeatur, damnum probari debet.* c. 24. n. 36. f. 265.
- Interesse lucri ut debeatur, quæ sint probanda.* c. 24. n. 37. cum plurib. seqq. f. 265. & seq. Ponitur cautela. n. 48. f. 268. Et an sufficiat probatio sumpta à communiter accedentibus. n. 44. cum plur. seqq. f. 267. & seq.
- Interesse an probeatur iuramento suppletivo, an saltem quantitas ipsius interesse probeatur iura-*

V v v



# I N D E X.

- juramento. c. 24. n. 53. & 54. f. 269.
- Interesse quod probetur arbitrio Iudicis, qualiter procedat. c. 24. n. 49. cum plurib. seqq. f. 268.
- Interesse debetur non solum pro primo, sed etiam pro aliis annis. c. 24. n. 55. f. 269.
- Interesse de interesse an debeatur? Debetur Genue. c. 24. n. 56. 59. & 60. f. 270.
- Interesse debetur secundum consuetudinem regionis. c. 24. n. 57. f. 270.
- Interesse in carubiis in certa quantitate taxari non potest. c. 24. n. 67. f. 271.
- Interesse damni debetur de interesse. c. 24. n. 58. f. 270.
- Interesse præstandum vigore pacti vid. Pactum.
- Interesse solius voluntatis non est considerabile. c. 28. n. 56. f. 224.
- Instrumenta conficere an teneatur socius de gestis ab eo, siue sufficiat librum rationum, & privatam scripturam. c. 38. n. 30. & 31. f. 432.
- Instrumentum produciens, in quo nominatur socius, debet liquidare, se talem esse ad hoc, ut habeat ejus executionem. c. 31. n. 59. f. 374. vid. in verb. Executio.
- Instrumentum & contractus differunt sicut continens & contentum. c. 29. n. 78. f. 344.
- Instrumentum si ex conventionem confici debeat, an societas perfecta dici possit ante instrumenti confectionem. c. 29. n. 79. & seqq. f. 345.
- Instrumentum si debet confici de consuetudine, intelligitur solummodo quoad probationem. c. 29. n. 82. f. 345.
- Instrumentum ubi est conficiendum, an in eo apponi debeat clausula Cameralis obligationis. c. 29. n. 87. & 91. f. 346. & seqq.
- Instrumentum debet confici de qualibet obligatione, dummodo non adsit alia probatio, puta scriptura privata. c. 29. n. 88. f. 347.
- Et an fieri possit partium consensu, quod scriptura privata habeat vim publici instrumenti & cameralis obligationis. c. 29. n. 84. & seqq. f. 346.
- Instrumentum, facta solutione, debet cancellari, & non sufficit facere instrumentum quitationis. c. 29. n. 90. f. 347.
- Iratus contrahere societatem non potest. c. 7. n. 19. & 20. f. 84.
- Interpellatio extrajudicialis an constituat in mora. c. 24. n. 9. f. 261.
- Inventa & dona fortune conferuntur in societate omnium bonorum. c. 12. n. 24. f. 132.
- Inventa a socio itineris alteri socio non conferuntur, & ista quaestio puerilis nuncupatur. c. 12. n. 25. f. 132.
- Iudex minor curatore carens potest societatem contrahere. c. 5. n. 4. f. 58.
- Iudex, stante opinionum diversitate, an unam ex eis suo arbitrio eligere possit. c. 26. n. 24. & 25. f. 291.
- Iudex curare debet, ne sua re quis male utatur. c. 27. n. 31. f. 305.
- Iudex potest suadere, sed non cogere partes ad concordiam. c. 28. n. 44. f. 322. Nisi adsit præjudicium tertij, & timor scandali. n. 45. f. 322.
- Iudicio sortis quando sit utendum. c. 27. n. 32. f. 305. vid. in ver. Sortis iudicio.
- Iudicium inter socios coram eodem Iudice agi debet, etiamsi adsit unus ex eis, qui sit clericus. c. 31. n. 19. f. 367.
- Iuramentum firmat contractum minoris factum sine decreto. c. 5. n. 24. f. 61.
- Iuramentum subsequens firmat societatem a minore contractam. c. 5. n. 25. f. 62.
- Iuramentum an firmet societatem a Iudice minore contractam. c. 5. n. 25. & 26. f. 62.
- Iuramentum an impediat restitutionem in integrum. c. 5. n. 48. & seqq. f. 66.
- Iuramentum an firmet contractum ebrij? c. 7. n. 8. f. 81.
- Iuramentum in litem datur contra socium dolum. c. 20. n. 18. f. 225.
- Etiam si non adsit difficultas probationis, quia societas est contractus bonæ fidei. n. 19. f. 225.
- Iuramentum in litem præstat contra socium dolum, etiam si dolus consistat in omittendo, quia venit ex natura actionis. c. 20. n. 19. f. 225.
- Iuramentum in litem præstat contra socium non conficientem librum rationum. c. 20. n. 20.



# 623 I N D E X.

n. 20. f. 225. & c. 38. n. 37. f. 433.  
**Iuramentum in litem præstatur contra socium,**  
 qui habuit pecunias ad mercandum, & merca-  
 tus non fuit. c. 20. n. 21. f. 225.  
 Et contra socium expendentem in parte, vel in  
 totum pecunias extra usum societatis. n. 22. f.  
 226. Et contra socium aperientem rem com-  
 munem absque præsentia alterius socij. n. 23.  
 f. 226.  
 Et contra socium societati renunciantem in-  
 tempestive. n. 24. f. 226.  
 Et contra socium, qui rem communem contre-  
 lavit, amoris vel celavis dolo. n. 25.  
 f. 226.  
**Iuramentum in litem non deferitur non informato.**  
 c. 20. n. 31. f. 227.  
**Iuramentum in litem non deferitur, si societas sit**  
**illicita.** c. 20. n. 32. f. 227.  
**Iuramentum in litem non deferitur à dolo**  
**contra dolum, quia dolo cum dolo compensatur.**  
 c. 20. n. 33. f. 227.  
**Iuramentum constituit in mora.** c. 24. n. 15.  
 f. 262.  
**Iuramento aliquando probatur casus fortuitus.** c.  
 25. n. 13. f. 279.  
**Iuramento aliquando probatur rei amissio, & di-**  
**citur iuramentum purgationis, non probatio-**  
**nis.** c. 25. n. 19. f. 280.  
**Iuramentum reddit contractum magis suspectum,**  
 & auget præsumptionem usurarum, & jurare  
 non erubescit, qui non erubescit fenerare. c.  
 29. n. 28. & seq. f. 336.  
**Iuramentum habet vim clausulæ, ratio manente**  
**pacto.** c. 29. n. 37. f. 338.  
**Iuramentum in societate appositum facit, quod in**  
**ea habeat locum lex si quis major. C. de tran-**  
**sact.** c. 29. n. 38. f. 338.  
**Iuramentum in contractibus quod addat robur,**  
**qualiter procedat.** c. 29. n. 46. & n. 47.  
 f. 339.  
**Iuramentum habet executionem paratam, & non**  
**retardatur opposita usurariæ pravitatis exce-**  
**ptione.** c. 31. n. 72. f. 376.  
**Iuramentum an operetur, quod valeat pactum de**  
**non dividendo bona in perpetuum.** c. 32. n.  
 35. f. 383.

**Iuramento socii in aliquibus in reddenda ratione**  
**an sit credendum?** c. 38. n. 41. & seq. f. 428.  
**Iuramentum an operetur, quod societas transeat**  
**ad heredes.** c. 32. n. 41. & seq. f. 384.  
**Iuramentum ad hoc, ut liber socij probeat, non est**  
**necessarium, & iuramentum, ubi fides alicujus**  
**est approbata, non requiritur, & iuramentum**  
**testis per partem remitti potest.** c. 38. n. 21.  
 f. 430.  
**Iuramento an probeatur libri amissio à socio.** c. 38.  
 n. 42. f. 434.  
**Iuramentum si fuit appositum in divisione etiam**  
**cum clausula ex certa scientia, & non per er-**  
**rorem, nihilominus divisio docto de errore re-**  
**tractari poterit, si iuramentum sit asserto-**  
**rium, si iuramentum de futuro.** c. 40. n. 19.  
 & 20. f. 470.  
**Iuramentum licet, errore stante obligaret ipso iu-**  
**re, tamen quando contineret peccatum ex par-**  
**te iurantis, non debet observari.** Et quando  
 peccatum esset in creditore, debet concedi  
 absolutio, ne creditor contra conscientiam, &  
 cum peccato habeat, quod sibi non debetur, &  
 à Iudice cogi debet ad iuramentum relaxan-  
 dum. c. 40. n. 20. f. 470. & seq.  
 Et si fuisset dictum & iuratum, nolle allegare  
 errorem, esset petenda & concedenda absolutio.  
 n. 23. f. 471.  
**Ius congrui competens uni ex sociis omnium bona-**  
**rum, competit etiam alteri.** c. 12. n. 32.  
 f. 473.  
**Ius accrescendi habet locum inter socios in re do-**  
**nata ab Imperatore, exclusis heredibus, ex-**  
**ceptis filiis.** c. 12. n. 23. f. 132.

L.

**L** Aicus, qui habet bona communia cum clerico  
 super collectis, gaudet immunitate clerici.  
 c. 12. n. 16. f. 131. Sed poterit cogi ad divi-  
 dendum, ne publica utilitas vacillet. n. 17.  
 f. 131.  
 Et facta divisione, secundum aliquorum opini-  
 onem, erit etiam obligatus solvere collectas  
 præteritas. n. 18. f. 131.  
**Lex quod non dicit, nec nos dicere debemus.** c. 3.  
 n. 17. f. 29.

V v v 2

Le-



# INDEX.

Legis dispositione aliqui contrahere prohibentur.  
c. 8. n. 1. f. 86.

Lege dicitur probatum, quod legis ratione probatur.  
c. 18. n. 48. f. 202.

Lege Aquilia tenetur socius, in qua venit levis-  
sima culpa in committendo, sed non in omit-  
tendo. c. 21. n. 46. f. 238.

L. si quis major. C. de transact. habet locum  
in societate jurata, etiam juris canonici  
dispositione inspecta. c. 29. n. 38. & seqq.  
f. 338.

Leges civiles loquentes de contractibus sunt ap-  
probatae de jure canonico, si non constet de  
expressa contradictione. c. 29. n. 41. f. 338.

Letitia percitus contrahere non potest. c. 7. n. 18.  
f. 83.

Leonina societas unde dicta, & quod dici etiam  
possit asinina. c. 18. n. 17. f. 197.

Liber rationum communi nomine inscriptus pro-  
bat societatem. c. 11. n. 19. f. 122.

Liber aestimi probat communionem & societatem.  
c. 11. n. 15. f. 122.

Libri rationum parcella, in qua quis socius nomi-  
natur, probat societatem. c. 11. n. 20. f. 123.

Libri rationum si non sunt inscripti communi no-  
mine, probant negativam societatem non fuisse  
contractam. c. 11. n. 21. f. 123. Fallit, si  
constat de aliis praesumptionibus. n. 22. f.  
123.

Libri pro studio de communi emi debent, & evunt  
communes. c. 26. n. 13. f. 289.

Libellus in actione pro socio, & communi divi-  
dendo, qualiter formandus. c. 31. n. 17.  
f. 367.

Librum rationum edere tenetur socius, etiamsi sit  
reus. c. 31. n. 33. f. 370. & c. 38. n. 41. f.  
433. actione pro socio. n. 42. f. 434.

Liber in ratione reddenda, erit perficiendus, &  
non sufficiunt chartae & folia, & non excusa-  
tur socius, si dicat, librum non confecisse, quia  
non fuit requisitus. c. 38. n. 11. f. 429.

Et sine libro reddi non possunt rationes, quae  
in folle reddi non debent. n. 12. & 13. f. 429.  
& seq.

Liber socij probat pro scribente, & contra scri-  
bentem, quia ejus persona censetur approbata,

si non mutat mores. c. 38. n. 14. & sequen-  
f. 429.

Libro institoris pro & contra adhibetur fides, &  
etiam inter ipsos socios, dummodo ab omnibus  
fuerit deputatus. c. 38. n. 17. & 18. f. 430.

Liber societatis eo magis probat inter socios, si in  
eo omnes scripserunt. c. 38. n. 19. f. 430.

Libro administratoris non deputati a publico ad  
hoc, ut fides adhibeatur, novem requisita sunt  
necessaria, quae non sunt necessaria in libro  
sociorum. c. 38. n. 20. f. 430.

Liber sociorum ad hoc ut probet, debet esse for-  
matus secundum consuetudinem, & secundum  
statuta. c. 33. n. 22. f. 431.

Debet continere annum, mensem, & diem,  
alias solum probaret contra scribentem, quan-  
tum facit confessio absente parte. n. 23. & seqq.  
f. 431.

Liber ad hoc ut probet, non debet esse scriptus  
manu alterius, sed manu socij, & de mandato  
aliorum sociorum, & dicitur constare de man-  
dato, si ei commissum fuit administratio. c. 38.  
n. 28. & 29. f. 431.

Liber debet continere verisimilia. c. 38. n. 32. f.  
432.

Et verisimilia & inverisimilia quae sint, statur  
arbitrio Judicis. n. 33. f. 432.

Liber data & accepta cum insertione causae, &  
etiam omissa continere debet. c. 38. n. 34. &  
35. f. 432. & seqq.

Liber rationum non debet continere licturas,  
cancellationes & lacerationes. c. 38. n. 36.  
f. 433.

Liber debet continere solum negotia societatis,  
& propria scribentis negotia cum eis misceri  
non debent. c. 38. n. 38. f. 433.

Librum confecisse, si eo modo, quo scivis, dicat  
socius, non excusatur, quia sibi imputare de-  
bet, si ignarus suscepit negotia peragenda.  
c. 38. n. 39. f. 433.

Liber cum effectu proferri debet, & non sufficit  
protestatio. c. 38. n. 40. f. 433.

Librum amisisse, si dicat socius cum juramento, ei  
non creditur, quia eum edere tenetur actione  
pro socio. c. 38. n. 42. f. 434.

Liber societatis, dissoluta societate, penes quem  
rema-



# INDEX.

- remanere debet. c. 40. n. 53. f. 478.
- Liberatio secuta post redditas rationes quid operetur. c. 38. n. 85. & 86. f. 443. & seq.
- Liberatio facta in actione reali non comprehendit dolum. c. 37. n. 48. f. 421.
- Liberatio non comprehendit dolum presumptum, quando aliquid adest, vel adesse presumitur penes eum, cui fit liberatio. c. 37. n. 49. f. 421.
- Liberatus à redditione rationum si conficiat librum, in quo constet, eum esse debitorem, sibi preiudicat. c. 37. n. 53. f. 422.
- Liberationem non acceptasse à redditione rationum dicitur ille, qui conficit librum rationum, et si utatur protestatione, quod non intendat venire contra liberationem. c. 37. n. 54. f. 422.
- Liberatio non extenditur ad ignorata. c. 37. n. 47. f. 420.
- Liberatio de debitis facta à testatore intelligitur solum de debitis tempore testamenti. c. 37. n. 46. f. 420.
- Licitatione utitur Iudex, si res dividenda inter socios non pariat commodam divisionem, & etiam extranei ad licitationem admitti debent. c. 39. n. 87. f. 461. Et in pari licitatione illi, qui in re habet maiorem partem, præferri debet. n. 88. f. 461.
- Et si res pariat commodam divisionem, Iudex licitationem non debet. n. 90. f. 461.
- Et non debet fieri licitatio de parte rei solummodo, sed de tota. n. 91. f. 461.
- Et, licitatione prætermissa, res aliquando relinquitur in communi. Datur exemplum in vestibulo. n. 96. f. 462.
- Liquidatio præcedere debet ad hoc, ut mora committatur. c. 24. n. 30. f. 264.
- Fallit, si liquidatio est faciendâ a debitore. c. 24. n. 31. & 32. f. 265.
- Liquidatio qualiter faciendâ, ubi petitur executio instrumenti, & liquidatione opus est. c. 31. n. 60. f. 374.
- Litteræ approbatorie persone alicuius, si continent verba generalia, non dicuntur obligatoria, secus si specialia. c. 29. n. 74. f. 344.
- Litteræ mercatorum ubi essent dubie, interpretari debent secundum eorum consuetudinem. c. 29. n. 75. f. 344.
- Litteras recipiens, si non contradicat, an dicatur fateri contenta in eis. c. 29. n. 77. f. 344.
- Litteræ cambi qualiter obligent scribentem. c. 29. n. 76. f. 344.
- Litteræ probant contra scribentem. c. 37. n. 20. f. 414.
- Locare potest socius domum communem solitam locari, invito altero socio. c. 28. n. 29. f. 335.
- Erit solum locanda pro parte, si pro parte utiliter locari potuit, & procedit etiam in prædio rustico. n. 36. f. 320.
- Locatio domus potius honestæ, quam inhonestæ persone fieri debet, etiam si ab inhonestâ plus mercedis daretur. c. 28. n. 38. f. 321. Et si ambe essent honestæ, daretur plus offerenti. n. 39. f. 321. Et si offerrent parem mercedem, & socij essent discordes, domus vacaret, quia res non sortitur effectum, quando partes non conveniunt. n. 40. f. 321.
- Essent à Iudice concordandi. n. 44. f. 322.
- Seu iudicio sortis. n. 46. f. 322.
- Locare si vult unus ex sociis, & alter in habitare domum, non datur aliud remedium, nisi quod deveniant ad divisionem. c. 28. n. 51. f. 323.
- Locatio potius socio. faciendâ est, quam extraneo, si offerat eandem mercedem. c. 28. n. 53. f. 323.
- Maxime si habeat filios. n. 57. f. 324.
- Locatio domus non solitè locari an fieri debeat, altero socio invito, an à Iudice sint concordandi, an recusans teneatur ad interesse. c. 28. n. 85. cum plurib. seqq. f. 324. & seq.
- Locatio an extinguatur, extinctâ societate, quæ super ipsa locatione contracta fuit. c. 32. n. 58. 22. & seq. f. 382.
- Locatio facta conducenti pro se & sociis, intelligitur solvenda sociis presentibus, & non de futuris. c. 32. n. 29. f. 383.
- Et facta pro sociis futuris non valet. n. 30. f. 383.
- Et si sit facta pro se & sociis, an pro se, pro dimidia, pro sociis, & pro alia dimidia facta censetur.



# I N D E X.

*conferatur.* n. 31. f. 381.  
*Loci inspectio, seu visitatio facta à Iudice qualiter sit scribenda in actis.* c. 39. n. 32. 33. & 34. f. 453. & seqq.  
*Lucri & questus verba in simul prolata non important societatem omnium bonorum.* c. 10. n. 9. f. 109.  
*Lucrum verbum est generale, questus speciale.* c. 10. n. 10. f. 110.  
*Lucris pluribus etiam difformibus communicatis aliquibus retentis, solummodo in communicatis censetur contracta societas.* c. 11. n. 7. f. 121.  
*Lucrum à capitali non distinguitur in societate omnium bonorum, & non attenditur, quis plus posuerit, & quis plus lucratus fuerit, sed omnia equaliter communia sunt, & equaliter dividuntur.* c. 15. n. 1. f. 162.  
*Lucra & questus quod adsint in societate intelligitur deducto damno.* c. 20. n. 1. f. 222.  
*Lucra undecunque & qualitercunque questita communicantur in societate omnium bonorum.* c. 26. n. 2. f. 287. & comprehendunt omnia, quæ excogitari possunt, ibid. ubi late referuntur ea, quæ inter socios omnium bonorum communicantur, ibidem.  
*Lucrum comprehendit res questitas ab uno ex sociis, quæ ab alio queri non potuissent, datur exemplum in filio spurio.* c. 12. n. 3. f. 129.  
*Lucra omnia communicantur sive proprio sive communi nomine, sive cum propria sive cum communi pecunia acquirantur.* c. 12. n. 21. f. 131.  
*Lucra provenientia ex turpi causa non communicantur, communicata, ignorante socio, non auferuntur, nisi secuta condemnatione, & condemnatus dicitur socius, si in conscientia tenetur ad restitutionem.* c. 12. n. 40. cum plur. seqq. f. 134. & seqq.  
*Lucrum illicite acquisitum, si licite retinetur, communicari debet.* c. 12. n. 44. f. 134.  
*Lucrum obveniens ob delictum commissum in personam unius ex sociis communicatur.* c. 12. n. 30. f. 133.  
*Lucra obvenientia, mediante persona alterius*

*communicantur.* c. 12. n. 33. f. 133.  
*Lucri particularis societas fines suos non egreditur.* c. 12. n. 45. f. 134.  
*Lucrum questum contemplatione personæ, & occasione societatis non communicatur, similiter & lucri non questiti occasione societatis ratio non habetur.* c. 27. n. 6. f. 302.  
*Lucrari dicitur, qui explet voluntatem suam.* c. 28. n. 55. f. 324. Declaratur. n. 56. f. 324.  
*Lunatici contrahere non possunt.* c. 7. n. 22. f. 84.

## M.

**M** *Alus quis præsumitur Procem.* n. 30. & 31. fol. 5.  
*Malum minus respectu majoris mali habet speciem boni.* c. 18. n. 38. f. 201.  
*Declaratur.* n. 44. f. 202.  
*Mali eventus non sunt in consideratione.* c. 18. n. 64. f. 204.  
*Mandatum an socius à socio habere dicatur.* c. 14. n. 44. f. 140. & c. 28. n. 6. f. 317. & n. 34. f. 321.  
*Mandatum dicitur provenire à societatis natura, non solum ad acquirendum, sed etiam ad obligandum.* c. 14. n. 45. f. 150.  
*Mandatum dicitur habere socius à socio in rebus destinatis ad vendendum.* c. 28. n. 71. f. 317.  
*Si habitant in diversis civitatibus.* n. 72. f. 327. Si faciunt ea, quæ fieri debent, inspectâ formâ societatis. n. 73. f. 327. & si juxta solium emat & vendat, & faciat utilia societati. n. 74. f. 327.  
*Mandatum socius ab alio socio ad agendum non dicitur habere, lite contestata, poterit iudicium prosequi.* c. 30. n. 43. f. 359.  
*Manumissione socij solvitur societas, sed non emancipatione facta de filio, & quæ sit ratio diversitatis.* c. 33. n. 3. & seqq. f. 389.  
*Maritus & uxor dicuntur socij.* Procem. n. 24. f. 4.  
*Maritus & uxor dicuntur consortes, quia hoc nomine socij nuncupantur.* Procem. n. 25. f. 4.  
*Mater inops præsumitur acquisivisse ex bonis pupilli divitis.* c. 3. n. 68. f. 38.  
*Modicus cum infirmo non potest contrahere.* c. 8. n. 3. f. 86.

Meli-



# 627 I N D E X.

- Meliorando rem socius, si mutet ejus formam, alio socio invito, dicitur facere deteriore. c. 27. n. 27. f. 305.
- Mente capti non possunt contrahere. c. 7. n. 21. f. 84.
- Mercatura & negotiatio aliquibus est interdicta, ideo illi, quibus interdicta est super ea societatem contrahere non possunt. c. 8. n. 11. f. 87.
- Mercatura, negotiatio, & artificium respectu societatis ad quæstum non differunt. c. 13. n. 6. f. 138.
- Mercator ad hoc, ut quis dicatur, non sufficit, si semel aut bis mercaturam exercuit. c. 5. n. 46. f. 66.
- Milites armatæ militiæ non possunt mercaturam exercere. f. 8. n. 16. f. 88.
- Minor quatuordecim annis societatem contrahere prohibetur. c. 3. n. 10. f. 27.
- Minor proximus infantiæ, & proximus pubertati, quis dicatur. c. 3. n. 11. f. 27.
- Minori convento in judicio, si declaravit velle stare contractui, an deus restitutio, in integrum. c. 3. n. 95. & plur. seq. f. 42. & seq.
- Minoris rerum alienatio. vide Alienatio.
- Minor habens curatorem non potest sine ejus auctoritate societatem contrahere. c. 5. n. 1. f. 57.
- Minor non habens curatorem potest societatem contrahere. c. 5. n. 2. & 3. f. 58.
- Multo magis procedit in iudicio minore. n. 4. f. 58.
- Minor descriptus in albo mercatorum potest societatem contrahere sine decreto. c. 5. n. 6. & seq. f. 58.
- Minor non potest res mobiles, quæ servando servari possunt, alienare sine decreto. c. 5. n. 12. & seq. f. 59.
- Minor, qui veniam ætatis impetravit, non potest alienare sine decreto. c. 5. n. 15. f. 60.
- Minor potest alienare sine decreto, stante statuto, quod ætas decem & octo annorum sit perfecta. c. 5. n. 16. & seq. f. 60.
- Minor potest cogi, ut declaret, an stare velit contractui à se gesto. c. 3. n. 91. & 92. f. 42.
- Minor si retineat vitam favore minoris ætatis, prodest etiam socio majori. c. 12. n. 9. f. 130.
- Mora cessante, interesse non debetur. c. 24. n. 8. f. 260.
- Mora contrahitur per lapsum diei. c. 24. n. 7. f. 260.
- Sive sit dies expressa, sive tacita. n. 11. & 12. f. 261. & n. 18. & 19. f. 263.
- Per interpellationem extrajudicalem. n. 9. f. 261.
- Per lapsum temporis appositum in societate. n. 10. f. 261. & n. 16. f. 262. & n. 20. f. 263.
- Stante juramento. n. 15. f. 262.
- Moræ excusationes. c. 29. n. 35. f. 265.
- Mora non committitur ante liquidationem. c. 24. n. 30. f. 264.
- Fallit, si liquidatio sit facienda à debitore. n. 31. & 32. f. 265.
- Mora an sit in herede ignorante temporis lapsum. c. 24. n. 24. & seq. f. 264.
- Molendinum, invito alio socio, in melius socius accommodare non potest. c. 27. n. 23. f. 304.
- Mora an purgari possit, stante juramento, & omnibus in locis, & tam in foro fori, quam in foro poli, & quando celeriter purgata dicatur, an stetur iudicis arbitrio. c. 29. n. 42. & 43. f. 338. & seq.
- Moræ purgationi non est locus, quando adest pactum resolutivum. c. 29. n. 44. f. 339.
- Mora non potest purgari quando ejus purgationi fuit renunciatum, & ei dicitur renunciatum quando fuit renunciatum omni juris & legis auxilio. c. 29. n. 45. f. 339.
- Morte solvitur societas. c. 4. n. 7. & 8. f. 49. & morte unius solvitur quoad omnes. c. 32. n. 2. f. 379.
- Ea ratione, quia censetur electa industria personæ, & ne restringatur libera testandi facultas. n. 3. & 4. f. 380. Et pacisci non potest, quoad ad heredes transeat. n. 5. f. 380.
- Morte unius ex sociis solvitur societas quoad omnes, etiamsi fuisset contracta in solidum. c. 32. n. 14. f. 381.

E



# INDEX

- Et si fuit dictum, quod societas duret in perpetuum, vel usque ad centum annos, vel donec socij voluerint, intelligitur contracta usque ad mortem. *n. 8. & 9. f. 380.*
- Morte solvitur societas, etiam si fuit contracta ad certum tempus, & mors obveniat, durante tempore. *c. 32. n. 10. f. 380.*
- Morte unius socij solvitur societas quoad omnes, etiam si socius mortē sciens, eam alteri socio non notificavit. *c. 32. n. 11. & 12. f. 380. & seq.*
- Morte unius non solvitur societas quoad omnes, quando contracta fuit nomine colectivo, puta inter Titium & heredes Sempronij, nam uno ex heredibus moriente, societas durat cum cæteris. *c. 32. n. 15. f. 381.*
- Mortuo uno ex sociis, societas durat inter super-  
vivescentes, si ita actum fuit. *c. 32. n. 16. f. 381.* Et ita actum fuisse censetur, si contracta fuit societas duratura, donec Bartholomæus, Muccinus, & Hieronymus voluerint, quia pluralitas resolvitur in singularitates. *n. 17. f. 381.* Et ista opinio non approbatur. *n. 18. f. 381.*
- Mortem alterius socij ignorans socius, si nova negotia aggrediatur, utrum lucra cum herede socij mortui communicare teneatur. *c. 32. n. 59. & 60. f. 388.*
- Morte civili solvitur societas, nempe capitis diminutione maxima & media, non vero minima. *c. 33. n. 1. & 2. f. 389.*
- Mulieres possunt contrahere societatem, etiam super mercatura. *c. 3. n. 4. & 5. f. 26.*
- Non solum cum extraneis, sed etiam cum fratribus, & cum marito. *n. 5. & 6. f. 27.*
- Procedit etiam in milie rustica. *n. 7. f. 27.*
- Mors militis non probatur, licet constet, multos milites fuisse mortuos in exercitu, sed debet probari, quod ibi esset miles, de cuius morte agitur. *c. 25. n. 39. f. 283.*
- Mors animalium ad hoc ut probetur probandum, quod essent in loco, ubi casus evenit. *c. 25. n. 41. f. 283.*
- Mors plurium animalium probatur, probato, quod in illo anno communiter contingit, quod de de quolibet grege in regione illa mortua est dimidia seu tertia pars. *c. 25. n. 42. f. 283.*
- Mors animalium probatur à communiter contingentibus. *c. 25. n. 44. f. 283.*
- Muro communi vititur socius ad usum destinatum, invito alio socio, etiam si fenestra ejus ibidem existentes clauderentur, etiam si fuissent factæ, sciente socio. *c. 28. n. 21. cum plur. seqq. f. 319.*
- Murus si fuit factus ad dividendum, super eo ædificari non potest. *c. 28. n. 27. f. 320.*
- Murus an sit communis pro diviso, an pro indiviso, quomodo cognoscatur. *c. 28. n. 28. f. 320.*
- Murus, si non est habilis ad supportandum majus onus, super eo ædificari non potest. Et si obscurarentur lumina alterius, & ad æmulationem. *c. 28. n. 26. f. 320.*
- Mutui & furdi non possunt contrahere. *c. 7. n. 2. & 3. f. 79.*
- Mutatio personæ, super cuius vita periculo fuit contracta societas officij, potest fieri, etiam quando, exceptis fructibus, non potest fieri disdicta. *c. 35. n. 20. f. 402.*
- Mutatio personæ fieri potest ab habente mandatum cum libera. *c. 35. n. 21. f. 402.*
- Mutatio personæ an fieri possit ab existente in infirmitate. *c. 35. n. 21. f. 402.*
- Et semel facta amplius fieri non potest. *ibid.*
- Mutui si recipiat ultra sortem, etiam si sustineat periculum, pecuniæ usuram committit. *c. 18. n. 66. f. 205.*
- Mutuum non potest dici contractum, si non libere transferatur pecuniarum dominium, sed ideo dantur, ut exercentur in mercatura. *c. 18. n. 68. f. 205.*
- Declaratur. *n. 72. & 73. f. 206.*
- Mutuum dicitur contractum, & non societas, pacto opposito, quod capitale in securo permaneat. *c. 18. n. 71. f. 205. & n. 74. f. 206.*
- Mutuum fuisse contractum, si capitale permaneat in securo, & inde lucrum percipiat, probatur, sumpto argumento à cæterorum contractuum diminutione. *c. 18. n. 74. cum plur. seqq. f. 206.*
- Mutuo pecunias accipere an possit socius, seu institor pro indigentis societatis. *c. 30. n. 21. cum plur. seqq. f. 354.*

Na



# INDEX.

629

**N**aturalia societatis quæ sint. c. 2. n. 15. & 16. f. 15. & c. 18. n. 23. f. 199.  
 Nauta est in culpa, si in navi assumat ignotos homines. c. 21. n. 89. f. 246.  
 Navigandi tempus adversum dicitur à Mense Octobris usq; ad Mensem Aprilis. Sed de consuetudine non observatur. c. 21. n. 75. f. 244.  
 Necessitudo quid sit. Proem. n. 12. f. 3.  
 Negotia in dubio tractata præsumuntur proprio nomine, licet fuerint tractata cum pecunia communi. c. 3. n. 43. f. 34. fallit tamen ut n. 45.  
 Negotia gesta præsumuntur eo nomine quo iussit testator. c. 3. n. 48. & 49. f. 35.  
 Negotiorum gestor tenetur de culpa lata & levi. c. 3. n. 108. f. 44.  
 Tenetur aliquando de levissima, & de casu fortuito. c. 3. n. 110. & 111. f. 44.  
 Negotiorum gestor aliquando tenetur necessario negotia exercere. c. 3. n. 115. & seq. f. 45.  
 Negotiorum gestor tenetur etiam de neglectis ab ejus factore. c. 3. n. 118. f. 45.  
 Negotiationis nomen comprehendit mercaturam & arificium, & ista non differunt respectu societatis ad quæstum. c. 13. n. 6. & 7. f. 138.  
 Negorio finito, super quo societas est contracta, societas solvitur. c. 34. n. 21. & seq. f. 394.  
 Negligentia culpa est. c. 21. n. 82. f. 245.  
 Nobiles omnes prohibentur exercere mercaturam, nisi mos regionis aliud suadeat. c. 8. n. 18. & seq. f. 88. & c. 24. n. 40. f. 283.  
 Nomine proprio an communi res emptæ à socio præsumatur. c. 14. n. 87. cum plurib. seqq. f. 156.  
 Notarius conficiendo instrumentum quid facere possit circa naturalia, substantialia, & accidentalia societatis. c. 2. n. 27. f. 21.  
 Novatio an inducatur per stipulationem continenter poenam. c. 29. n. 2. f. 332.  
 Novatio dicitur facta, si novus contractus non sit cum primo compatibilis. c. 41. n. 36. f. 489.

Nunciatioe spectat, si socius ædificet, non nocet alteri socio. c. 29. n. 35. f. 418.  
 Et potest repetere expensam ab alio socio, si utile fuit ædificare à principio. n. 37. f. 418.  
 Nunciatio facta ab uno ex sociis non prodest omnibus, sed nunciatio facta uni ex sociis nocet omnibus. c. 29. n. 37. f. 338.

O.

**O**bligatio Cameralis an sit apponenda in instrumento, si de contractu instrumentum confici debet. c. 29. n. 87. f. 346.  
 Obligationes contractæ extra tempus societatis ad societatem non dicuntur pertinere. c. 30. n. 1. f. 350.  
 Obligatur solus socius contrahens, si solus suo nomine contrahat, etiam si contrahat ad commodum societatis, & dum dicitur, quod socius, qui non contraxit, sit creditori obligatus per obliquum, declaratur. c. 30. n. 2. & seq. f. 351.  
 Obligantur etiam ceteri socij, si socius contrahat suo & sociorum nomine, & contractus pertineat ad societatis formam. c. 30. n. 7. f. 352.  
 Obligatus ut habeat ceteros socios extraneos, qui cum uno contraxit contrahente communione, an teneatur docere contractum fuisse versum in utilitatem societatis, prout id probare tenetur socius, qui vult alios socios obligatos habere. c. 30. n. 11. & 12. f. 352.  
 Obligantur pro parte, & non in solidum, socij omnes insimul contrahentes cum extraneo. c. 30. n. 34. f. 357.  
 Fallit in societate publicarum functionum. Fallit, si fuit dictum, quod teneatur in solidum. Fallit in obligatione secundaria proveniente ab eorum dolo. Fallit in sociis ad vendendum animalia. Fallit, stante consuetudine. Fallit, stante statuto. n. 35. & 36. f. 357.  
 Fallit, quia respectu extranei ad invicem dicuntur fidejussores, & non requiritur excessio. n. 37. & 38. f. 358.  
 Obli.

X x x



# I N D E X.

Obligatio qualiter cuique ex sociis acquiratur, si contractus sit factus expressis nominibus propriis, siue expresso nomine appellativo sociorum. c. 30. n. 44. f. 359.  
Occupantis conditio inter socios non est melior, si debitor efficiatur non solvendo. c. 30. n. 54. f. 361. & c. 37. n. 10. f. 412.  
Officialis cum subdito contrahere non potest. c. 8. n. 2. f. 86.  
Officium Iudicis nullam præsупponit obligationem. c. 25. n. 14. f. 279.  
Officio suppresso an extinguatur societas super eo contracta, & an capitale sit restituendum. c. 34. n. 6. & seq. f. 392.  
Officij alienatione extinguatur societas super eo contracta, si in totum vacet, secus est, si non vacet in totum. c. 34. n. 10. & seq. f. 392.  
Officium si transit in fiscum, utrum pecunias super eo positas restituere teneatur. c. 34. n. 10. & seq. f. 392.  
Omissa notari debent in libro rationum, quia etiam de omissis socius rationem reddere teneatur. c. 38. n. 35. f. 429.  
Operæ an dicantur correspondere sorti, seu ejus interusurio. c. 9. n. 34. f. 99.  
Operæ sorti, & fors operibus correspondere dicuntur in considerata æqualitate societatis. c. 9. n. 36. f. 99.  
Operæ & industria in dubio pro æquali parte censentur correspondere capitali. c. 9. n. 39. f. 100.  
Et si allegaretur inæqualitas, quæstio esset terminanda Iudicis arbitrio. n. 40. f. 100.  
Operas amittere est damnum pati. c. 18. n. 88. f. 208.  
Opinio communis sequenda est. c. 18. n. 47. & c. 54. f. 202. & seq.  
Opiniones probabiles si sint plures, unam in conscientia eligere licet. c. 18. n. 52. f. 203.  
Et non est necesse eligere meliorem, quia quod melior eligatur, est consilij, & non præcepti. n. 53. f. 203.  
Opinio illa sequenda est, quæ peccatum non continet, relicta illa, quæ peccatum continere

dubitatur. c. 18. n. 55. f. 203.  
Et bonarum mentium est, culpam timere, ubi culpa non reperitur. n. 66. f. 205.  
Opinionum diversitate stante, an Iudex unam ex eis suo arbitrio eligere possit. c. 26. n. 24. & seq. f. 291.

## P.

**P**Acta contra substantialia, naturalia, & accidentalia contractus quid operentur. c. 2. n. 19. f. 17.  
Pactorum sex species. c. 2. n. 20. f. 17. informativum. n. 21. f. 18. Reformativum. n. 22. f. 18. Transformativum. n. 23. f. 18. Conformativum. n. 24. f. 20. Deformativum. n. 25. f. 20. Resolutivum. n. 26. f. 21.  
Pactum de certa quæstus quantitate præstanda utrum valeat. c. 17. n. 1. cum plur. seqq. f. 185.  
Pactum, quod quæstus dividantur arbitrio tertij, valet. c. 17. n. 26. f. 189.  
Pactum, quod partes capitalis à tertio constituantur, valet. c. 17. n. 26. f. 189.  
Pactum, quod quæstus dividantur arbitrio unius ex sociis, valet. c. 17. n. 28. & 29. f. 189.  
Pactum, quod capitale sit saluum, & inde quæstus percipiantur, non valet. c. 18. per totum. f. 195. & seq.  
Et huiusmodi pactum non solum est iniustum, sed etiam usurarium. n. 3. & 8. f. 196. Etiam si de parte capitalis, & non de toto capitali fuerit conventum. n. 86. f. 207.  
Pactum usurarium non rejicitur, firma manente societate, sed societas in totum annullatur. c. 18. n. 90. f. 208.  
Pactum, quod ponens operas sustineat periculum capitalis in toto, vel in parte, an possit sustineri, data recompensatione in quæstu. c. 19. n. 1. cum pluribus seqq. f. 210. & seq.  
An sustineri possit vigore contractus assecurationis. n. 13. cum plurib. seqq. f. 212.  
An vigore contractus emptionis, & præcipue in societate animalium, n. 38. & seq. f. 217.

Pacta



# I N D E X.

- Pacta destruentia contractum cum contractu stare non possunt.** c. 21. n. 8. f. 232.
- Pactum de prestando interesse post moram, non expressa certa quantitate, valet.** c. 24. n. 62. & 63. f. 270. & seq.
- Pactum de certa quantitate prestanda an valeat?** c. 24. n. 64. cum plur. seqq. f. 271.
- Pactum de stando assertioni creditoris valet.** c. 24. n. 72. f. 272. etiam sine iuramento, n. 76. f. 273.
- Sed non procedit in herede creditoris.** n. 75. f. 273.
- Et ante factam declarationem non potest revocari.** n. 73. f. 273.
- Fallit, mutata conditione creditoris, ut si effectus sit perjurus.** n. 74. f. 273.
- Non habet locum istud pactum in tutore.** n. 78. f. 273.
- Et quando adesset timor usurarum.** n. 79. f. 273.
- Et cessaret pactum, si de vero interesse doceretur.** n. 80. f. 274.
- Et creditore excedente modum in taxando, recurritur ad iudicem.** n. 81. f. 274.
- Pactum de perpetuo non petendo partem suam, valet, quia inducitur remissio iuris.** c. 39. n. 68. f. 458.
- Pactum, ne dividatur intra certum tempus, valet.** c. 39. n. 70. f. 458.
- Pactum de non dividendo in perpetuum valet, quia intelligitur in vita paciscentium.** c. 39. n. 69. f. 458.
- Pactum expressum ne perpetuo dividatur non valet.** c. 39. n. 68. & 71. f. 458. & seq.
- Valet, si sit iuratum.** n. 72. f. 459.
- Non procedit in universitate.** n. 73. f. 459.
- Et si factum fuit super omnibus bonis.** n. 74. f. 459.
- Pacta circa modum faciendi divisionem inter socios sunt servanda, & pactum factum in uno casu dissolutionis non extenditur ad alium.** c. 39. n. 97. f. 462.
- Pastor suis impensis animalia alere non tenetur, etiam si impensa sit modica stante ejus paupertate.** c. 27. n. 52. f. 308.
- Pastor erit obligatus alere animalia suis impensis, si ex eorum ministerio lucrum percipiat, etsi etiam Dominus de lucro percipiat, vel si ei solvatur collatica, erit obligatus ad alimenta, & erit servanda consuetudo regionis.** c. 27. n. 57. 58. & 59. f. 309. & seq.
- Pastor an teneatur ad custodiam, & de levissima culpa, si animalia aestimata accepit, & quid stante consuetudine.** c. 21. n. 23. & 24. f. 235.
- Pater & filia in actione dotali dicuntur socii Procem.** n. 26. f. 5.
- Pater obligatur ex contractu filij, quatenus est in peculio.** c. 6. n. 35. f. 76. Et actio de peculio contra patrem est annalis, & contra filium perpetua. n. 36. f. 76.
- Pater si vult, quod ejus bona deveniant ad ejus filium spurium, cautela est, quod spurius contrahat societatem cum aliquo, & pater socium, cum quo spurius contraxit, heredem relinquat.** c. 12. n. 3. f. 130.
- Pauper an presumatur acquisivisse cum propriis pecuniis.** c. 3. n. 83. & 84. f. 40. Quod si constet de ejus industria. n. 87. f. 41.
- Pecunia est de rebus, quae servando servari non possunt.** c. 4. n. 29. f. 52. & ubi ponuntur fallentiae.
- Pecunia redacta à tutore ex re pupilli, est ipsius tutoris.** c. 4. n. 41. f. 55.
- Pecuniae posita ab uno ex sociis solummodo non communicantur, fallit aliquando ratione aequalitatis servandae.** c. 5. n. 55. & 60. f. 67. & seq.
- Pecunia posita à socio altero ponente operas, si ponit, antequam socius oportari incipiat, an damnum sit commune.** c. 16. n. 10. cum plur. seqq. f. 182.
- Pecunia, quod perdat, raro evenit.** c. 18. n. 56. f. 203.
- Pecunia, si datur super exercitio à dante sciente, quod non exercetur lucrum, percipi non potest.** c. 18. n. 66. f. 205.
- Pecunia si pereat ante collationem, non perijt societati, sed Domino.** c. 27. n. 3. f. 301.
- Poenae temporales sicuti à lege, ita à consuetudine tolli possunt.** c. 18. n. 37. f. 306.



# I N D E X.

- Pœna apponitur in contractu societatis.* c. 29. n. 2. f. 332.
- Pœna promissa per stipulationem non novatur prima obligatio, sed tollitur, quatenus concurrant.* c. 29. n. 2. f. 332. fallit n. 37. f. 337.
- Pœna dupli apposta de quiete vivendo cum socio, si socius occidat socium, debetur à fisco.* c. 29. n. 3. f. 333.
- Pœna debetur, secuta inobservantia.* c. 29. n. 3. f. 333.
- Pœna, pro qua quantitate promitti & exigi possit, duodecim sunt opiniones.* c. 29. n. 4. f. 333.
- Pœna an possit exigi ultra interesse.* c. 29. n. 7. & seq. f. 334.
- Pœna legalis an possit excedere quadruplum.* c. 29. n. 5. f. 333.
- Pœna conventionalis an possit excedere quadruplum, siue opponatur per verba multiplicativa, siue per verba numeralia.* c. 29. n. 5. f. 333.
- Pœna ratione contemptus si excedat duplum, à Iudice taxatur.* c. 29. n. 9. f. 334.
- Pœnam moderandi facultas potest pendere à Iudice, licet conventionis substantia pendeat à partibus.* c. 29. n. 12. f. 334.
- Pœna ex certa scientia promissa utrum possit excedere quadruplum.* c. 29. n. 13. & 14. f. 335.
- Pœna stante juramento, utrum possit excedere quadruplum.* c. 29. n. 15. 16. & 17. f. 335.
- Pœna promissa debetur etiam equitate inspecta, & de jure canonico.* c. 29. n. 18. & 19. f. 335.
- Pœna etiam in conscientia exigi potest.* c. 29. n. 20. f. 335.
- Declaratur, quod si debitor non requisitus eam non solvat, non peccet, sed hoc non procedit pro quantitate veri interesse.* n. 21. f. 336.
- Et non procedit ratione periurij.* n. 22. f. 336.
- Et si eam solvere debitor fuit condemnatus.* n. 23. f. 336.
- Pœna exigi non potest, si fuit adiecta in fraudem usurarium.* c. 29. n. 25. f. 336.
- Et dicitur adiecta in fraudem usurarium, si fuit adiecta quantitati, secus si fuit adiecta facti.* n. 26. f. 336.
- Pœna si cum juramento fuit adiecta quantitati, utrum adiecta censeatur in fraudem usurarium.* c. 29. n. 27. cum plur. seqq. f. 336.
- Pœna promissa ab uno ex sociis, altero contraveniente, an debeatur.* c. 29. n. 31. f. 337.
- Pœnam si plures promittant, uno contraveniente an in totum debeatur.* c. 29. n. 32. f. 337.
- Quid si plures pro una persona reputentur.* n. 33. f. 337.
- Quid si promissio contineat quid individuum?* n. 34. f. 337.
- Pœna, stante juramento, peti potest eum re principali, quia juramentum habet vim clausulæ, rato manente pacto.* c. 29. n. 37. f. 338.
- Periculum sui capitalis socius sustinere debet, quia res domino perit.* c. 16. n. 1. & 2. f. 181.
- Periculum capitalis pro ea parte, qua socius questum percipit, sustinere debet.* c. 16. n. 2. & 4. f. 181. & seq.
- Periculum operarum socius eas ponens sustinere debet.* c. 16. n. 6. f. 182.
- Periculum mercium si non sustineat socius, neque lucrum ex eis perceptum percipere debet.* c. 16. n. 7. f. 182.
- Periculum non solum capitalis, sed etiam questus socius sustinere debet.* c. 17. n. 11. f. 186.
- Periculum capitalis quod non sustineat socius, & inde lucrum percipiat, pactum non valet.* c. 18. per totum. f. 199. & seq. vide in verb. Pactum.
- Pericula omnia, & non aliqua solummodo socius subire debet, tam capitalis, quam lucri.* c. 18. n. 63. & 65. f. 204.
- Periculum capitalis, quod in totum, vel in parte pertineat ad ponentem operas, an fieri possit, facta recompensatione in lucro.* c. 19. n. 1. cum plur. seqq. f. 210.

An id



- An id fieri poterit, interveniente contractu donationis.* n. 5. f. 211.
- An interveniente contractu venditionis.* n. 9. & seq. f. 211. & seq.
- An interveniente contractu affecutionis.* n. 13. cum plur. seqq. f. 212. & seq.
- Persona socij censetur approbata, si non mutat mores.* c. 38. n. 16. f. 430.
- Persona extranea in contractu comprehensa non dicitur.* c. 3. n. 44. f. 34. declaratur ut n. 46. & c. 14. n. 15. f. 145.
- Pietas quid sit. Proem.* n. 6. f. 2.
- Persona socij non dicitur quid comprehensum pro capitali in societate.* c. 9. n. 20. f. 97.
- Pictura & sculptura à muliere amante inventæ fuerunt.* c. 7. n. 19. f. 82.
- Pluralitas resolvitur in singularitates.* c. 32. n. 17. f. 381.
- Possessio transferri in societate universali vigore taciti contracti.* c. 9. n. 46. & 47. f. 101.
- Præcipere aliud est, aliud permittere.* c. 18. n. 39. f. 201.
- Præscriptio contra habentem rem communem cum Ecclesia qualiter procedat.* c. 12. n. 15. f. 131.
- Præscriptio contra actionem pro socio, quæ perpetua est, incipit currere à die dissolutionis societatis.* c. 31. n. 75. f. 377.
- Et non præscribitur minori spatio triginta annorum.* c. 37. & 56. f. 422.
- Præsumptio exclusiva delicti superat alias præsumptiones.* c. 3. n. 57. f. 36.
- Præjudicare alteri quis potest in acquirendis.* c. 14. n. 18. f. 141.
- Præsumptiones plures vincunt pauciores, & fortiores superant debiliores, & quæ dicantur fortiores, statui arbitrio Iudicis.* c. 41. n. 24. f. 487.
- Præsumptio illa prævalet, quæ propius ad veritatem accedit.* c. 41. n. 25. f. 487. Et specialis præfertur generali, & minus specialis. n. 26. f. 487. & negativa pro reo præfertur affirmativæ pro actore. n. 27. f. 486.
- Præij partem socius alteri socio restituere tenere tenetur, si rei emptæ communi nomine vult partem habere.* c. 14. n. 65. f. 153.
- Principes possunt contrahere societatem.* c. 3. n. 3. f. 26.
- Principibus Christianis an liceat cum infidelibus societatem inire contra alios Principes Christianos.* c. 8. n. 28. f. 89.
- Privatio præsupponit habitum.* c. 25. n. 18. f. 280.
- Privilegium competens uni ex sociis prodest etiam alteri socio.* c. 12. n. 8. f. 130. vide in verb. Immunitas.
- Privilegio Doctori competenti gaudet ejus etiam socius.* c. 12. n. 13. f. 131.
- Privilegio fori clerico competenti gaudet laicus, habens causam cum eo.* c. 12. n. 14. f. 131.
- Pronomina, meum & tuum, devastantiam mendum. Proem. n. 21. f. 4.*
- Probandi necessitas incumbit ei, qui dicit.* c. 3. n. 74. f. 39.
- Probatio a communiter accidentibus dupliciter consideratur, an sit sufficiens ad probandum interesse lucri cessantis.* c. 24. n. 44. cum plur. seqq. f. 267.
- Probatio casus fortuiti in criminalibus debet esse manifestissima, in civilibus sufficit manifesta.* c. 25. n. 9. f. 278.
- Pro manifesta probatione an sufficiant conjecturæ.* n. 12. f. 279. & an sufficiat juramentum. n. 13. f. 279.
- Probatio manifesta casus fortuiti quando est facilis probationis, est illa, quæ fit per evidentiam loci, & per testes.* c. 25. n. 15. f. 279.
- Et testes possunt examinari absque citatione, si casus eveniat in longinquis partibus.* n. 16. f. 779.
- Prohibendi par ratio in utroque socio reperitur, si quilibet uti vult re ad usum destinatum.* c. 28. n. 42. f. 322.
- Procurator delinquendo non potest facere incidere Dominum in poenam.* c. 29. n. 36. f. 337.
- Procuratoris constitutio per alium verificandi valet, non sic est in constitutione tutoris, & quæ sit ratio diversitatis.* c. 32. n. 30. f. 383.
- Procurator generalis non potest ea mutare, quæ speci-*



# I N D E X.

specialiter sunt à Domino constituta. c. 35.  
n. 6. f. 400. & non potest renunciare societati  
sine causa. n. 7. f. 400.  
Proceres palatii, & consilij principis merca-  
turam exercere prohibentur. c. 8. n. 17. f. 88.  
Prodigus non potest contrahere societatem. c. 24.  
n. 7. f. 260.  
Procurator constitutus ad vendendum potest ea  
omnia facere, quæ in venditionis contractu re-  
quiruntur. c. 5. n. 8. f. 59.  
Proprietarius etiam in melius formam rei mutare  
non potest. c. 15. n. 65. f. 173.  
Protestatio an requiratur ad hoc, ut socius, qui  
non ponit capitale in debita summa, teneatur  
ad interesse. c. 15. n. 25. f. 166. & n. 84. f.  
177.  
Protestationi dicitur quis acquiescere, si non con-  
tradicat. c. 41. n. 9. f. 483.  
Publicatione bonorum solvitur societas. c. 34. n.  
27. & 33. f. 395. & seq.  
Pupillus proximus infantiæ contrahendo socie-  
tatem non se obligat. c. 3. n. 14. f. 28.  
An saltem secum contrahens obligetur. n. 15.  
16. f. 29.  
Pupillus proximus pubertati non potest contra-  
here societatem, neque eam tacite contra-  
xisse præsumitur. c. 3. n. 27. & 29.  
f. 31.  
Quid si præcedat iussus testatoris. n. 30. &  
31. f. 32.  
Quid stante juramento. n. 28. f. 31.  
Pupillus non potest societatem approbare ad sui  
commodum post oppositionem factam à socio.  
c. 3. n. 103. f. 43.  
Pupillus, licet non obligetur ex contractu, tamen  
teneatur in quantum factus est locupletior. c. 3.  
n. 104. f. 43.  
Pupillus cum suo tutore societatem contrahere  
non potest. c. 4. n. 1. f. 48.  
Fallit, si palam contrahat. n. 3. & 4. f. 48. &  
super rebus, quarum alienatio permessa est. n. 5.  
f. 49.  
Pupillus potest societatem contrahere cum uno ex  
tutoribus, altero tutore auctorante. c. 4. n. 14.  
f. 50.  
Fallit, si unus sine alio administrare non

possit. c. 4. n. 15. f. 50.  
Pupillus cum extraneo societatem contrahere po-  
test, tutore auctorante. c. 4. n. 16. & 17. f.  
50. & seq. Si expresse contrahat, erit necessa-  
ria expressa auctoritas, si tacite, sufficiens erit  
tacita. n. 18. f. 51.  
Pupillus, si contrahat societatem, an sit necessa-  
rium Judicis decretum. vide in verb. Decre-  
tum.  
Pupillus super ejus pecuniis sine decreto societatem  
contrahere potest. c. 4. n. 29. & 30. f. 52.  
Quid si sint destinatae in emptionem prædio-  
rum. n. 32. & 33. f. 53. & seq. Quid si sint  
erogatae in emptionem censuum. n. 34. & 35.  
f. 53. Quid si sint posita in mercatura. n. 36.  
f. 54. & sint erogata in officiis, & montibus  
Romanæ Curiae. n. 37. f. 54.  
Pupillus sine decreto an possit disdicere & aliena-  
re societatem officij. c. 4. n. 38. & 39.  
f. 54.

Q

Qualitas requisita ad actum adesse debet tem-  
pore actus. c. 24. n. 38. f. 283.  
Quæsitæ à filio cum pecunia patris qualiter inter  
eos sint dividenda. c. 9. n. 9. 14. & 18. cum  
plur. seqq. f. 97. & seq.  
Quæsitæ à filio an in dubio præsumantur quæsitæ  
cum pecunia patris. c. 6. n. 25. f. 75. & n. 45.  
f. 77.  
Quæsitæ ab uno ex sociis omnium bonorum com-  
muni nomine, statim efficiuntur communia,  
& quoad dominium, & quoad possessionem. c.  
14. n. 4. f. 143.  
Quæsitæ proprio nomine ab uno ex sociis omnium  
bonorum, an statim efficiantur communia,  
sive veniant communicanda. c. 14. n. 5. & 6.  
f. 143.  
Quæsitæ in societate omnium bonorum communia  
sunt, sive sint quæsitæ cum propria, sive cum  
communi pecunia. c. 14. n. 25.  
f. 147.  
Quæsitæ si sint aliqua proprio nomine, & alter  
socius id sciat, & taceat, sibi præjudicat. c.  
14. n. 26. f. 147.  
Quæsitæ in dubio præsumuntur quæsitæ communi  
nomi-



# INDEX.

- nomine à socio omnium bonorum, quia tenetur  
acquirere in communi. c. 14. n. 27.  
f. 147.
- Quæstus an præsumantur in dubio proprio, vel  
communi nomine, & an cum propriis, vel  
communibus pecuniis. vide in verb. Acqui-  
sita.
- Quilibet rei suæ est moderator & arbiter. c. 19.  
n. 25. f. 215. Declaratur n. 37. f. 217.
- Quæstus appellatione non veniunt quæstus titulo  
lucrativo. c. 13. n. 1. f. 137.  
Etiam si uni ex sociis obveniant causa & occa-  
sione societatis. n. 2. f. 137. Secus si obveni-  
ant contemplatione societatis. n. 3. f. 137. Et  
in dubio censentur obvenire contemplatione so-  
ciorum, & non societatis. n. 4. f. 138.
- Quæstus appellatione veniunt ea omnia, quæ ex  
opera descendunt, hoc est, lucra ex emptione  
& locatione, & ex solertia sociorum, quæ cir-  
ca mercaturam, negotiationem, & artificium  
versatur. c. 13. n. 5. f. 138.
- Quæstus limitati sunt conferendi, si societas  
limitate est contracta. c. 13. n. 10. f. 138.
- Quæstus dividuntur ita, ut, qui plus posuerit, &  
plus operatus fuerit, plus percipere debeat. c.  
15. n. 3. f. 162.
- Quæstus, societate durante, extrahi non possunt.  
c. 15. n. 10. f. 163. Maxime, si societas guber-  
netur ab institore. n. 13. f. 164.  
Fallit, stante partium conventionem. n. 14. f.  
164.  
Fallit, stante consuetudine. n. 15. f. 164.  
Fallit, si societas fuit contracta super quæstu  
proveniente ex capitali, & non super quæstu  
proveniente ex quæstu. n. 16. f. 164.  
Fallit, si socius debet vivere expensis societa-  
tis. n. 17. f. 165.  
Fallit, si quilibet ex sociis de quæstu accipiat,  
quia unus alium redarguere non potest. n. 18.  
f. 165.  
Fallit, si unus extrahat, sciente & tacente  
alio socio. n. 19. f. 165. sed hoc declaratur. n.  
23. f. 166.
- Quæstus an capitale in dubio censeatur extra-  
ctum, confitendo de extractione. c. 15. n. 19. 20.  
21. & 22. f. 165. & n. 36. f. 168.
- Quæstus socius alteri socio dedisse, & non ca-  
pitale præsumitur. c. 15. n. 26. & seq.  
f. 166.
- Etiam si pro socio dante pars quæstus non re-  
maneret. n. 36. f. 168.
- Quæstus partes æquales inter socios esse debent.  
c. 15. n. 40. f. 169.  
Et æqualitas qualiter consideretur. n. 41. f.  
169. vide in verb. Æqualitas.
- Quæstus dividuntur secundum consuetudinem  
sociorum, & secundum consuetudinem loci,  
& ita observatur. c. 15. n. 47. f. 170.
- Quæstus Iudicis arbitrio dividuntur. c. 15. n.  
49. f. 170. inspecto principio societatis. n. 50.  
f. 171.
- Quæstus provenientes ex augmento capitalis,  
qualiter sunt dividendi. c. 15. n. 72.  
f. 175.
- Quæstus ex re communi provenientes communes  
esse debent pro ea parte, quam quisque in re  
habet. c. 15. n. 86. cum plur. seqq.  
f. 178.
- Quæstus quando dividuntur, considerantur etiam  
operæ filiorum cujuslibet socij. c. 15. n. 90. &  
seq. f. 178.  
Et considerantur etiam operæ uxoris socij. n.  
93. f. 179.
- Quæstus divisio inter rusticos & operantes fit in  
capita, ita ut qui plus operatus est, plus perci-  
piat. c. 15. n. 93. f. 179.
- Quæstus taxatio in certa quantitate an & quando  
inter socios fieri possit. c. 17. n. 1. cum plurib.  
seqq. f. 185. & seq. vid. Taxatio.
- Quæstus etiam, quemadmodum capitale sub peri-  
culo stare debet. c. 17. n. 11. & 19. f. 186. &  
seq.
- Quæstus debere dividi, arbitrio boni viri conveni-  
ri potest. c. 17. n. 26. f. 189.  
Et si inique arbitratus fuerit, recurritur ad  
Iudicem. n. 27. f. 189.  
Et procedit etiam, si unus ex sociis arbitrio  
dividi debet. n. 28. 29. & 32. f. 189.
- Quæstus, quod inæqualiter dividantur, an  
pacto fieri possit, maxime si adsit juramentum.  
c. 17. n. 33. cum plur. seqq. f. 189. & seq. vide  
in verb. Pactum.

Quæ-



# INDEX.

Quæstus si dantur ultra debitam quantitatem, est donatio, & non societas. c. 19. n. 8. f. 211.

Quæstus in societate animalium quomodo sint dividendi. c. 19. n. 39. f. 218.

Quæstus & capitale in societate in dubio adesse præsumuntur. c. 20. n. 12. f. 224.

Quæstum ab extra provenientium socius alteri socio partem dare tenetur, sed aliquid dare non tenetur, si intrinsece percipiuntur, puta inhabitando domum. c. 28. n. 65. f. 326. Declaratur. n. 66. f. 326.

Quæstus pro se & sociis an pro se pro una parte, & pro sociis pro alia parte quæstus dicantur. c. 32. n. 31. f. 383.

R

Ratificatio operatur ex nunc, non ex tunc. c. 3. n. 26. f. 31.

Ratificari non possunt nulla & iniqua. c. 3. n. 25. f. 30.

Ratificatione non indigent utiliter gesta pro pupillo, secundum legis dispositionem, quia à lege ipsa ratificantur. c. 3. n. 122. & 123. f. 46.

Ratificatio an sit necessaria ad hoc, ut communcentur quæstus ab uno ex sociis. c. 14. n. 35. 36. & 41. cum plur. seqq. f. 149.

Ratificatione non opus est ubi quis utilia faciat, c. 14. n. 46. f. 151.

Ratificatio an sit necessaria ad hoc, ut constitutum operetur, Notario stipulante. c. 14. n. 46. f. 151.

Quid si adsit juramentum, & adsit etiam duplex stipulatio. c. 14. n. 50. & 51. f. 151.

Ratificatio fit verbis & factis. c. 14. n. 52. f. 152.

Ratificatio emptionis fit à socio, si pretium pro sua parte solvat, si fructus ex re empta percipiat, si rationes de re empta sibi reddi postulet, si rem emptam in libro rationum describat, si scribit rem emptam suo nomine, & tacuit. c. 14. n. 53. cum plur. seqq. f. 152. & seq.

Ratificatio debet fieri re integra, antequam alij sit jus quæsitum. c. 14. n. 60. f. 152. & c. 15. n. 79. f. 176.

Ratificatio fieri potest à socio, etiam post mortem socij acquirentis, & fieri potest ab herede socij mortui, cujus nomine fuit facta acquisitio. c. 14. n. 61. & 62. f. 152. & seq.

Ratificatio de gestis non nomine societatis à socio fieri non potest. c. 15. n. 78. f. 176.

Ratione retenta de acquisitis excluditur præsumptio societatis. c. 10. n. 39. f. 117. Fallit si sit retenta solummodo pro memoria. n. 40. f. 118.

Rationem reddere si sit liberatus socius, censetur liberatus ab exactissima & strictissima earum redditione, sed non ab aliquali redditione, & reliquorum restitutione. c. 20. n. 10. f. 223. vide in verb. Liberatio.

Rationem reddere tenetur socius, & etiam ejus heres, si à defuncto reddita non fuit. c. 37. n. 1. & 2. f. 411. & seq. vide in verb. Heres.

Rationem reddere tenetur socius etiam de gestis ab ejus factore. c. 37. n. 8. f. 411.

A factore erit reddenda, si communiter ab omnibus sociis fuit deputatus. n. 9. f. 411.

Rationem suæ administrationis quilibet socius reddere tenetur. c. 37. n. 11. f. 412.

Fallit, si administraverunt insimul in eadem apotheca, quia inter eos censetur inducta compensatio. n. 12. f. 412.

Sed hoc non procedit, si unus plus alio administraverit. n. 14. f. 412.

Ratio ubi à quolibet socio reddenda est, uno petente, quod sibi reddatur, alter opponere poterit, quod etiam sibi reddatur. c. 37. n. 15. f. 412.

Ratio à socio non est reddenda, quando sibi remissa fuit post administrationem, nam ante remitti non potest. c. 37. n. 17. f. 413.

Rationis redditio an probeatur remissa per literas continentes hæc verba. Non voglio ch' a n'cuno diate mai conto de quello che havete havuto. c. 37. n. 19. 21. & 22. f. 414.

Reddere rationem importat, quod quis computatradat, & reliqua restituat. c. 37. n. 35. f. 418.

Ratio reddita præsumitur, si per decennium retenta fuerunt bona divisa, quia alias redditioni ratio-



# INDEX.

- rationum non praescribitur, nisi spatio tri-  
ginta annorum. c.37. n.55.56. & 57.  
f.423.
- Rationes redduntur aliquando etiam, societate  
durante. c.37. n.59. f.423.
- Rationes eo in loco sunt reddendae, in quo admini-  
stratio facta fuit, & si socius in loco domicilij  
ad rationem reddendam conveniatur, ibidem  
libri erunt portandi expensis & periculo peten-  
tis. c.38. n.1. & 2. f.428.
- Rationes ut reddantur congruae, erunt dandae di-  
lationes. c.38. n.3. f.428. Et si socius habet  
litam cum ejus factore, judicium cum socio  
coeptum, quod rationes reddat, non erit su-  
spendendum, sed erunt ei dandae congruae di-  
lationes. n.4. f.428.
- Rationes reddi possunt in loco administrationis  
post coeptum judicium in loco domicilij, dum-  
modo lis non sit contestata. c.38. n.5.  
f.428.
- Ratione in reddenda quatuor sunt necessaria, co-  
dices edi, calculum fieri, reliqua restituui, &  
culpam & moram purgari. c.38. n.6.  
f.428.
- Rationem perfecte edere difficile est, & nimis du-  
re non est agendum, & aliquando creditur as-  
sertioni socij cum juramento, & an recte ra-  
tio reddita fuerit, statuit Iudicis arbitrio. c.38.  
n.7. f.428.
- Rationes sine libro reddi non possunt. c.38. n.13.  
f.429. vid. in verb. Liber.
- Rationes quando redduntur, praesentato libro,  
calculus fieri debet. c.38. n.43. f.434. vid. in  
verb. Calculus & Calculatores. Deinde  
sunt reliqua restituenda. n.56. f.436. vid. in  
verb. Reliqua.
- Ratione semel reddita regulariter amplius reddi  
non debet. c.38. n.62. f.437.
- Fallit allegato errore. n.63. f.437. etiam si  
pluries calculatio facta fuisset. n.64. f.437.
- Potest allegari error etiam in secunda instan-  
tia. n.66. f.438. Etiam ab eo, qui negavit,  
calculus fuisse factum. n.67. f.438. Etiam  
facta restitutione reliquorum. n.68. f.438.  
Etiam stante juramento. n.80.  
f.441.
- Ratio, quod revideatur, peti potest usque ad tri-  
ginta annos. c.38. sub n.64. f.437.
- Fallit, si à partibus fuit conventum intra  
quod tempus revisio peti possit. n.70.  
f.438.
- Fallit, si diu scripturae stetissent penes peten-  
tem. n.71. f.439.
- Et si scripturae à petente venditae fuerunt. n.  
72. f.439.
- Ratio si iterum sub praetextu erroris est redden-  
da, error ab allegante probari debet. c.38. n.  
73. f.439. & qualiter probetur. n.74. f.439.  
& quod modicus error non attendatur. n.75.  
f.439.
- Ratio si iterum est reddenda super omnibus capi-  
tibus in administratione contentis reddi debet.  
c.38. n.81. f.442.
- Ratio an & quando sub praetextu erroris sit revi-  
denda, si super ea fuit judicatum. c.38. n.77.  
f.439.
- Ratio an & quando sub praetextu erroris sit revi-  
denda, si super ea fuit transactum. c.38. n.  
78. f.440.
- Ratio an & quando sit revidenda, stante quietan-  
tia. c.38. n.79. f.440. & quid stante jura-  
mento. n.80. f.441.
- Ratio, si imperfecte reddita fuit, iterum reddi de-  
bet. c.38. n.81. f.441.
- Ratio si fraudulenter & dolose reddita fuit, ite-  
rum reddi debet. c.38. n.82. f.442.
- Et debet dolus probari, & qualiter sit proban-  
dus. sub n.82. f.442.
- Rationem fuisse redditam si quis confiteatur, con-  
fessio non nocet. c.38. n.83. f.442.
- Quia confessio non nocet in his, quae non depen-  
dent à voluntate confitentis. sub n.83.  
f.443.
- Maxime, si sit facta super impossibili, & su-  
per inverisimili. n.84. f.443.
- Rationis redditio utrum sit facienda, stante do-  
lo & fraude, etiam si fuerit facta liberatio  
generalis, & fuerit dictum, reliqua non ex-  
rare, & fuerit apposita clausula ex certa  
scientia, & juramentum, & Iudicis decre-  
tum. c.38. n.85. & 86. f.443.  
& seq.

Y y y

Refice-



# I N D E X.

- Reficere in melius rem communem, an uni ex sociis liceat, invito alio socio, & quid agendum sit, si in modo reficiendi sint discordes.* c. 27. n. 29. cum plur. seqq. f. 305.
- Rei debendi in solidum dicuntur socij in societatibus publicarum functionum.* c. 30. n. 30. f. 356.
- Rei debendi in solidum an pro parte, quam habent in societate, dicantur obligati socij ex contractu infortoris.* c. 30. n. 31. & seq. f. 356.
- Rei credendi an efficiantur socij, si pro partibus solummodo, quas habent in societate.* c. 30. n. 39. & 40. f. 358.
- Rei plures pro virili eodem tempore conveniri possunt.* c. 30. n. 45. f. 359.
- Rei plures in eodem libello conveniri possunt cum protestatione, quod actor erit unica solutione contentus.* c. 30. n. 45. f. 359.
- Et si non contradicant, poterunt conveniri, etiam diversis libellis.* n. 46. f. 359.
- Et diversis temporibus.* n. 47. & 48. f. 359. & seq.
- Rei plures credendi possunt in eodem libello, & in diversis libellis, eodem tamen tempore, convenire debitorem, sed non possunt eum convenire in diversis libellis, & in diversis temporibus.* c. 30. n. 50. & seq. f. 360.
- Religiosi societatem contrahere non possunt propter defectum potestatis.* c. 6. n. 48. f. 77.
- Religionis ingressu an solvatur societas.* c. 33. n. 9. & seq. f. 389.
- Reliquatores qui dicantur.* c. 38. n. 57. f. 436.
- Reliqua extare præsumentur.* c. 20. n. 12. f. 225.
- Reliqua sunt restituenda.* c. 38. n. 56. f. 436. & sunt restituenda scriptura & instrumenta, & etiam liber rationum relaxari debet. c. 38. n. 58. & 59. f. 436.
- Reliquorum restitutio in folle fieri non debet, sed cum effectu, & fieri debet expunctis rationibus ad evitandum moram, & etiam cedi debent actiones existentes in persona reddentis rationem.* c. 38. n. 60. & 61. f. 437.
- Remedium 1. 2. C. de rescin. ven. habet locum etiam in divisione. Quid si ad sit juramentum, & si non ad sit, lesio mei in sexta parte.* c. 40. n. 28. f. 432. & n. 39. f. 474. & n. 40. cum plur. seqq. f. 474.
- Renovatio societatis est quid facti, & quod facta fuerit, ab allegante probari debet.* c. 41. n. 1. f. 482.
- Renovatio societatis fit expressis verbis, & fit tacite actus exercendo sociales.* c. 41. n. 2. & 3. f. 482.
- Et ex actibus illis facta præsuntur, ex quibus à principio præsuntur contracta societas.* n. 4. f. 482.
- Renovatio facta præsuntur, quando heres utitur infortoris, quibus utebatur defunctus, quando negotia exercentur eo modo, quo prius exercebantur.* c. 41. n. 5. f. 482.
- Quando socij inhabitant apothecam communem, sed reprobat.* n. 6. f. 482.
- Quando capitalia iterum conferuntur.* n. 7. f. 483.
- Quando facta fuit protestatio de societate continuanda, si capitale non restitueretur.* n. 8. f. 483.
- Renovatio societatis facta præsuntur, quando socij erant soliti eam renovare, & non constat de contraria voluntate.* c. 41. n. 10. f. 483.
- Quando lucra iterum communicata fuerunt.* n. 11. f. 483.
- Quando capitale fuit dimissum penes socium.* n. 12. f. 483. sed reprobat. n. 13. f. 484.
- Renovatio facta non præsuntur, stante inhabilitate personarum.* c. 41. n. 13. f. 483.
- Ideo non præsuntur facta cum pupillo, etiam ad ejus favorem, etiam jussu testatoris praecedente, etiam si major factus eam ratificare intendat.* n. 15. f. 485.
- Neque cum procuratore constituto à defuncto duraturo post mortem.* n. 16. f. 485.
- Renovatio facta non præsuntur pro illo, qui non sit nominatus in inscriptione librorum, & si ille,*



# INDEX:

- ille, qui inscribatur socius, fuit inscriptus debitor. c.41. n.18. f.485.
- Renovatio facta presumi non potest, si fuit mutata forma societatis, & forma negotiationis. c.41. n.17. & 19. f.485.
- Renovatio facta non presumitur, si socius non petijt lucrum, prout petere solitus erat. c.41. n.20. f.486.
- Ideo societas officij non presumitur renovata, si in fine semestris non petijt socius fructus, prout petere solitus erat. Sed hoc fallit, si postmodum fructus recepti fuerunt, quod tamen declaratur, non procedere. si cum officiali fuit facta renovatio, & fructus fuerunt recepti à recognoscente bonam fidem. c.41. n.21. f.486.
- Renovatio facta non presumitur, non adimpletis adimplendis, & adimplementum ex post facto fieri non potest. c.41. n.22. f.489.
- Renovatio facta non presumitur, si de ea erat conficienda scriptura. c.41. n.23. f.489.
- Renovatio, stantibus contrariis presumptionibus, an facta presumatur, & quæ presumptiones sint magis attendendæ. c.41. n.24. cum plurib. seqq. f.487. & seq.
- Renovatio societatis censetur facta cum illis patris, modis & temporibus, cum quibus à principio ordinata fuerat, nisi aliter fuerit in ipsa renovatione conventum. c.41. n.28. f.488.
- Renovatio circa tempus qualiter facta censetur. c.41. n.29. f.488.
- An pro eo tempore, quod restabat? n.30. f.488.
- An vero pro toto tempore, quod appositum fuerat. n.31. & 32. f.489.
- Renovatione facta, pignora apposita à contrahentibus repetita censentur, secus ab extraneis. c.41. n.33. f.489.
- Renovatione facta, renovati non dicuntur fidejussores, & quid sit dicendum in renovatione societatis officij. c.41. n.34. cum plur. seqq. f.489. & seq.
- Renovatione facta, censetur restitutum capitale, quod erat in prima societate, & iterum positum in secunda. c.41. n.35. f.490.
- Renovatione facta, an censetur repetita poena apposita in prima societate. c.41. n.37. f.490.
- Renovatione facta, an censetur repetitum juramentum? c.41. n.38. & 39. f.491.
- Renovatione facta, stipulatio, quæ verba requirit, renovata non censetur. c.41. n.41. f.491.
- Renovatione facta, non intelligitur renovatum instrumentum, factum pro prima societate, & ejus vigore executio peti non potest. c.41. n.42. f.491.
- Renunciatio generalis in contractibus comprehendit majora expressis. c.31. n.47. f.491.
- Renunciatio solvitur societas. c.35. n.4. f.400.
- Renunciatio etiam per procuratorem generalem fieri potest, dummodo ei non sit specialiter prohibitum. c.35. n.5. f.400.
- Et non potest renunciare societati, sine causa. n.7. f.400.
- Et tenetur docere de mandato. n.26. f.403.
- Renunciatio potest fieri procuratori, dummodo Dominus eam ratam habeat. c.35. n.8. f.400.
- Renunciatio potest fieri curatori. c.35. n.9. f.400.
- Renunciatio solvitur societas quando omnes socij consentiunt, & si non omnes socij consentiant, nocet solummodo renuncianti. c.35. n.10. f.400.
- Renunciatio præjudicat renuncianti, quando fit à socio dolo ad hoc, ut ipse solus acquirat. c.35. n.11. & 12. f.401.
- Renunciatio intempestiva solum renuncianti nocet. c.35. n.13. 14. & 15. f.401.
- Renunciatio si sit intempestiva facta, an & quando socius teneatur ad interessse. c.35. n.16. f.401.
- Renunciatio non dicitur intempestiva facta, stante pacto, quod recedere liceat, quia pactum, quod liceat recedere, valet, licet pactum de non recedendo sit supervacaneum, & aliquando iniquum. c.35. n.18. f.402.

Y y y 2

Renun-



# INDEX.

- Renunciatio seu disdicta in societate officij quando  
facienda. c. 35. n. 19. f. 402.
- Renunciatio debet in actis reproduci. c. 35. n. 24.  
f. 403.
- Renunciatio est facienda principali, non fidejuf-  
sori, nisi aliter sit conventum. c. 35. n. 25.  
f. 403.
- Renunciatio facienda, societas officij durat per  
quindecim dies. c. 35. n. 27. f. 403.
- Renunciatio fieri potest, si socius sit rixosus, & si  
teneat concubinam. Fallit, si talis erat tempore  
contractae societatis. c. 35. n. 32. & 33.  
f. 404.
- Renunciatio fieri potest, si promissa non obser-  
vantur, & quando socius dicatur in mora ob-  
servandi promissa. c. 35. n. 28. & 30. f. 404.  
Et potest recedi, etiam si fuit juratum, obtenta  
tamen absolutione. n. 29. f. 404.
- Renunciatio fieri potest, si re frui non liceat, su-  
per qua fuit contracta societas. c. 35. n. 31.  
f. 405.
- Renunciatio fieri potest, si socius diu & inuitus  
causa Reipublicae abfuturus sit. Fallit, si po-  
test per alium administrare, vel consocio re-  
linquere administrationem. c. 35. n. 31.  
f. 404.
- Renunciatio fieri potest, si tempus appositum in  
societate sit finitum, etiam si negotia sint coep-  
ta, & non completa, & non censetur proro-  
gatum tempus ad hoc, ut adimpleri possint. c.  
35. n. 35. f. 405.
- Renunciatio proprie non dicitur, quando est  
transactum tempus appositum in societate,  
quia dies appositus pro fine societatis interpellat  
pro homine, & dispositio facta pro certo tem-  
pore, ultra illud non extenditur, non quidem  
virtute argumenti à contrario sensu, sed ex  
propria natura limitati temporis. c. 35. n. 36.  
f. 405.
- Res, aut opera, aut industria ponitur in socie-  
tate. c. 1. n. 8. f. 9.
- Res eadem diverso jure censi non debet. c. 5. n.  
10. f. 59.
- Res perit Domino, sed si res unius socij pereat oc-  
casione societatis, damnum est commune. c.  
19. n. 42. f. 219.
- Res an esse praesumatur in loco, ubi erat prius. c.  
25. n. 32. f. 282.
- Res, quod non praesumatur esse in loco, ubi erat  
prius, procedit, quando agitur rei vendica-  
tione, secus si actione personali. Et procedit,  
si jamdiu in loco fuisset, secus, si de recenti, &  
quando dicatur fuisse in loco de recenti, sta-  
tur arbitrio Iudicis. c. 25. n. 34. & 35.  
f. 282.
- Res, quod esset in loco, ubi casus fortuitus evenit,  
probat per domesticos & familiares. c. 25.  
n. 35. f. 282.
- Res, quod esset in oppido, seu civitate, ubi casus  
evenit, praesumitur, si ibidem prius erat. c. 25.  
n. 36. f. 282.
- Res praesumitur, quod esset in loco, ubi conser-  
vabatur. c. 25. n. 37. f. 282.
- Res destinata societati Domino perit. c. 27. n. 2.  
f. 301.
- Rei conditione mutata, ita ut ab hominum com-  
mercio exempta sit, solvitur societas. c. 34. n.  
1. f. 391.
- Re perempta, extinguitur societas. c. 34. n. 2. &  
3. f. 291. & seq.
- Et conventio, quod daret societas re perempta,  
non valet. n. 5. f. 391.
- Quid si res sit effecta sterilis? c. 35. n. 31.  
f. 405.
- Re perempta, etiam durante tempore in societate  
apposito, amplius socius, qui eam posuit, eam  
ponere non tenetur. c. 34. n. 4.  
f. 391.
- Resignationes officiorum in Romana Curia in  
fraudem creditorum non admittuntur. c. 34.  
n. 16. f. 391.
- Resolutio contractus est ejus naturae, cujus est  
contractus. c. 39. n. 107. f. 464.
- Restitutio in integrum concessa socio, seu majori,  
seu minori, prodest etiam alteri socio, e. 12. n.  
10. & 11. f. 131.
- Restitutio in integrum conceditur minori adversus  
societatem. c. 5. n. 28. f. 62.
- Non conceditur, si dolo contracta fuit. n. 29.  
f. 63.
- Non conceditur ad rescindendum, sed ad re-  
ducendum ad aequalitatem. n. 30. f. 63.
- Non



# INDEX

- Non conceditur, si daretur remedium ordinarium. n. 31. & 32. f. 63.
- Non conceditur, si damnum proveniret ex accidenti. n. 33. & 34. f. 63.
- Non conceditur adversus iudicium fortis. n. 35. f. 63.
- Non conceditur, quando potest dubitari, an sit obventurum lucrum, siue damnum. n. 36. & 37. f. 63.
- Restitutio in integrum an detur minori contrahenti societatem officii. c. 5. n. 40. & seq. f. 64.
- Restitutio in integrum an concedatur minori, si se supponat periculo, quod potest evenire, & non evenire absque spe lucri. c. 5. n. 42. f. 65.
- Restitutio in integrum an detur minori, qui veniam etatis obtinuit. c. 5. n. 43. f. 66.
- Restitutio an concedatur minori descripto in albo mercatorum. c. 5. n. 44. & seq. f. 65.
- Restitutio in integrum non datur majori decem & octo annis, si vigore statuti talis etas habetur pro legitima. c. 5. n. 47. f. 66.
- Restitutio in integrum an impediatur iuramentum. c. 5. n. 48. & seq. f. 66.
- Quid si minor iuravit, se esse maiorem. n. 50. f. 67.
- An saltem restitui debeat per denunciationem evangelicam? n. 51. & 52. f. 67.
- An saltem restitui debeat ex alia causa. n. 53. f. 67.
- Quid si iuravit se maiorem absque dolo, & interveniente dolo secum contrahentis. n. 54. & seq. f. 67.
- Quid si petat restitutionem non adversus eum, qui secum contrahit, sed adversus extraneum. n. 57. f. 67.
- Quid si minor & contrahens fuerint in pari dolo? n. 58. f. 68.
- Quid si iuravit, generaliter contenta in instrumento esse vera. n. 59. cum plur. seq. f. 68.
- Quid si iuravit super contractu nullo? n. 63. cum plur. seq. f. 68.
- S.
- Salaria & stipendia communicantur in societate universalis. c. 12. n. 26. f. 132.
- Scientia non presumitur, nisi probetur. c. 14. n. 58. & 59. f. 152.
- Scriptura non est de substantia societatis. c. 32. n. 25. f. 382.
- Scriptura si est necessaria ad probationem societatis, probari non poterit, nisi per scripturam, & partis confessionem. c. 29. n. 83. f. 346.
- Scriptura privata an fieri possit, quod habeat vim publici instrumenti, & cameralis obligationis. c. 29. n. 84. & seq. f. 346.
- Scriptura si sit conficienda super societate, an societas perfecta dicatur ante confectam scripturam. c. 29. n. 79. f. 345. vide in ver. Instrumentum.
- Sententia lata per errorem etiam juris an retrahatur. c. 40. n. 8. f. 469. vide in ver. Error. & c. 38. n. 77. f. 439.
- Sententia lata contra unum ex pluribus reis debendi non nocet alteri. c. 30. n. 49. f. 360.
- Servus ex defectu potestatis societatem contrahere non potest. c. 6. n. 46. f. 77.
- Servus habens peculium, & etiam si non habeat, jussu Domini societatem contrahere potest. c. 6. n. 47. f. 77.
- Ex facto servi tenetur Dominus actione, quod jussu & de in rem verso. ibidem.
- Servitutis divisio qualiter fieri possit. c. 39. n. 83. & 84. f. 460.
- Servitus in divisione super parte alterius socij non censetur reservata, ideo cuncti esse debent dividentes, ut eas reservent. c. 39. n. 101. & seq. f. 450.
- Servitutis reservatio an dicatur facta apposita clausula, cum accessibus & egressibus, usque in vias publicas. c. 39. n. 104. f. 464.
- Verba in servitutis reservatione concipi debent, ut respiciant futurum, & non praesens tempus divisionis, quando de praesenti servitus non debetur. n. 105. f. 464.
- Servitus si est continua, non est opus reservatione, quia res transit cum onere suo. c. 39. n. 106. f. 469.
- Signum, quo vivunt mercatores, probat societatem. c. 11. n. 14. f. 122.
- Signum artificij, peritiae, & fiduciae penes quem



# INDEX.

- permanere debeat, societate dissoluta.* c. 40. n. 46. cum plurib. *segg.* f. 446.  
*Solutio præsimitur facta in duriores causam.* c. 15. n. 29. f. 168.  
*Solutio in quam causam cedere debeat, electio est debitoris.* c. 15. n. 30. f. 165.  
*Solutio præsimitur facta ex causa magis certa.* c. 15. n. 31. f. 167.  
*Solutio præsimitur facta pro debito antiquiori, & debitum, an sit antiquius, consideratur tempore solutionis.* c. 15. n. 32. & 33. f. 167.  
*Solutio cedere debet in causam quæstus, argumenti, & fructuum, & non in causam sortis.* c. 15. n. 34. & 35. f. 168.  
*Solutio factam ex sociis inducit liberationem, quoad omnes, procedit, durante societate, & probabiliter ignorata dissolutione.* c. 30. n. 54. & 55. f. 357.  
*Societas est amicitiae species. Proem.* n. 20. f. 4.  
*Societas quare inventa. Proem.* n. 22. f. 4.  
*Societatis significatio lata. Proem.* n. 23. f. 4.  
*Societas alia collegiata, alia singulorum, Proem.* n. 33. f. 6.  
*Societatis appellatione quæ societas veniat. Proem.* n. 43. f. 6.  
*Societatis definitio.* c. 1. n. 4. f. 9.  
*Societatem contrahere quilibet potest.* c. 3. n. 2. f. 26. etiam mulieres. n. 4. f. 26.  
*Societas sine consensu esse non potest.* c. 4. n. 2. f. 48.  
*Societas est contractus ultro citroque obligatorius.* c. 7. n. 1. f. 79.  
*Societas potest contrahi super omnibus rebus, quæ à commercio nostro non sunt exemptæ.* c. 9. n. 3. f. 96.  
*Super omni negotio, dummodo non sit turpe.* n. 4. f. 96.  
*Super nominibus debitorum.* n. 8. f. 96.  
*Super artificio.* n. 9. f. 96.  
*Super conductione publicarum functionum.* n. 10. f. 96.  
*Super pretio rei vendendæ.* n. 11. f. 96.  
*Quod unus ponat rem, alter laborem, alter industriam, & alter auctoritatem.* n. 12. & 13. f. 97.  
*Super animalibus.* n. 14. f. 97. & c. 9. n. 56. f. 104.  
*Super hereditate ventura.* n. 15. f. 97.  
*Super officiis Romanæ Civitatis.* n. 16. f. 97.  
*Super fructibus, absque re principali.* n. 17. f. 97.  
*Super rebus, quæ adhuc non sunt, sed esse sperantur.* n. 18. f. 97.  
*Societas absque rebus, quæ sunt, aut esse sperantur, contrahi non potest.* c. 9. n. 19. f. 97.  
*Societas super spe, quæ nihil est, contrahi non potest.* c. 9. n. 21. f. 97.  
*Societatis æqualitas & inæqualitas in capitali qualiter considerentur.* c. 9. n. 34. f. 99. vide in verb. *Æqualitas.*  
*Societatis partes constitui possunt à tertio de sociorum voluntate electo.* c. 9. n. 29. f. 98. vide in verb. *Arbiter.*  
*Societatis titulus onerosus.* c. 9. n. 42. f. 101.  
*Societatis contractus correctivus.* c. 9. n. 53. f. 103.  
*Societas qualiter super fructibus contrahatur absque re principali.* c. 9. n. 49. & 51. f. 102.  
*Societas an super fructibus, vel super re principali contracta dicatur?* c. 9. n. 52. f. 103.  
*Societas an dicatur contracta inter Dominum & colonum partiarium.* c. 9. n. 61. & 62. f. 105.  
*Societas an dicatur contrahi cum pastore, cui traduntur animalia pascenda.* c. 9. n. 56. f. 104.  
*Societas tacite & expresse contrahitur.* c. 10. n. 2. cum plur. *segg.* f. 108. vid. in verb. *Tacita.* & in verb. *Expessa.*  
*Societas simpliciter contracta, intelligitur de societate ad quæstum, nisi aliud suadeat qualitas personarum.* c. 10. n. 13. f. 110.  
*Societas, quæ contracta fuerit, ut cognoscatur, prius attenditur, quid dictum, & attenditur potius, quid actum, quando verba repugnant naturæ societatis.* c. 10. n. 14. f. 110. & *segg.*  
*Societas incepta dicitur ab eo tempore, quo coepit fuit communicari.* c. 10. n. 35. f. 117.  
*Societas inducta etiam per unum actum sustinetur.* c. 10. n. 37. f. 117.  
*Societ.*



# I N D E X.

643

- Societas non dissolvitur, si in abscondito unus ex sociis faciat actus dissociativos. c. 10. n. 38. f. 117.*
- Societas particularis tacita quomodo contrahatur. c. 11. n. 3. f. 117.*
- Societas convivendi quomodo contrahatur. c. 11. n. 5. f. 120.*
- Societas blummodo in rebus communicatis contrahitur. c. 11. n. 8. f. 121.*
- Societas & communio qualiter probentur. c. 11. n. 9. f. 121.*
- Societas probari non potest per testes, si ad ejus probationem requiritur scriptura. c. 29. n. 83. f. 346.*
- Societas incidens nuncupata non est societas, & ex ea non datur actio pro socio. c. 11. n. 25. f. 123.*
- Societas quando censetur contrahita in re communi nomine empti, in re communi nomine conducti, & in mutuo communi nomine suscepto. c. 11. n. 26. cum plur. seqq. f. 124.*
- Societas an censetur contrahita, si alicui sit data margarita vendenda, ea conditione, quod si decem vendatur, decem reddantur, sin pluris, quod illud plus retineatur. c. 11. n. 32. f. 125.*
- Societas omnium bonorum justificatur ratione dubii eventus. c. 15. n. 2. f. 102. & c. 26. n. 29. f. 181.*
- Societas leonina quare sic dicatur, cum possit etiam dici asinina. c. 3. n. 21. f. 30. & c. 18. n. 15. cum plur. seqq. f. 197.*
- Societas, pacto appposito, quod capitale sit saluum, an sit iniusta & usuraria. c. 18. n. 67. f. 205. vide in verb. Pactum.*
- Societatis animalium lucra qualiter dividenda. c. 19. n. 39. f. 218.*
- Societas officij qualiter sustineatur. c. 18. n. 51. f. 203. & c. 29. n. 72. f. 343.*
- Societas tacita & expressa non differunt. c. 26. n. 27. f. 281. & n. 36. f. 282.*
- Societas coita, si quæ iusta hereditas obveniat, quod sit communis, intelligitur de hereditate obveniente ab intestato, & non de obveniente ex testamento. c. 12. n. 46. f. 135.*
- Quid si hereditas debita ab intestato relicta fuit in testamento, an erit communis. c. 12. n. 47. & 48. f. 135.*
- Societas super hereditate certi hominis contrahi non potest. c. 12. n. 50. f. 135.*
- Societatis non contracte maxima est præsumptio, si quis eam non contraxisse suo juramento asserat. c. 31. n. 58. f. 374.*
- Societatem probare tenetur ille, qui eam contraxit fuisse dicit. c. 31. n. 58. f. 374.*
- Societas necessitatem continuationis non habet. c. 32. n. 1. f. 379.*
- Societas finitur ex personis, ex rebus, ex voluntate, & ex actione. c. 32. n. 1. f. 379. vid. in verb. Morte.*
- Societas non transit ad heredes. c. 32. n. 5. f. 380. vid. in verb. Heres.*
- Societas est contractus nominatus, tamen speciale est in eo, quod recedere liceat, si promissa non observentur, etiam si fuit juratum, obtenta tamen absolutione. c. 35. n. 29. f. 383.*
- Societas solvitur actione & stipulatione. c. 36. n. 1. f. 406. vid. in verb. Actio. & in verb. Stipulatio.*
- Societatis renovatio quomodo facta probetur. c. 41. n. 2. cum plurib. seqq. f. 482. vide in verb. Renovatio.*
- Socij dicuntur insimul &c. Proem. n. 27. f. 5.*
- Socij dicuntur illi qui rem communem habent. Proem. n. 28. f. 5.*
- Socij dicuntur illi, qui insimul junguntur deletionis causa. Proem. n. 29. f. 5.*
- Socij ad malum improprie socij nuncupantur. Proem. n. 30. f. 5.*
- Socius solummodo tenetur, in quantum facere potest. c. 6. n. 32. f. 76.*
- Socius, altero socio invito, societatis naturam mutare non potest. c. 14. n. 19. f. 110. & c. 15. n. 62. f. 173.*
- Socius præsumitur habere animum acquirendi alteri socio. c. 14. n. 20. & 21. f. 146.*
- Socius non solum tenetur in communi ponere, sed etiam in communi acquirere. c. 14. n. 28. f. 147.*
- Socij omnium bonorum qualiter inter se lucra dividere debeant. c. 15. n. 1. f. 162.*
- Socij rustici, & alij operarij qualiter inter se quæ-*



# I N D E X.

- questita dividere debeant.* c.15.n.4. & 5.  
*f.162. & seq.*  
*Socio non licet assumere alium socium.* c.15.n.  
*63.f.173.*  
*Socio non licet aliquid facere ultra conventa.* c.  
*15.n.65.f.173.*  
*Etiam si id faceret sine dolo.* n.66.f.173.  
*Socius an possit emere ad credentiam.* c.15.n.67.  
*cum plur. seqq. f.174.*  
*Socii si sint discordes, quo in loco merces vendi*  
*debeant, uno vendente suo periculo, alter lu-*  
*crum non potest petere, sed agit ad interesse.*  
*c.16.n.7. & 8.f.182.*  
*Socius si relinquat capitale in societate, & se fa-*  
*ciat scribere creditorem, lucrum ex eo percipe-*  
*re non potest.* c.16.n.9.f.182.  
*Socius, qui amittit operas, dicitur damnum pati.*  
*c.18.n.88.f.208.*  
*Socius utrum possit pecunias convertere in diver-*  
*sam negotiationem, si illarum periculum su-*  
*scepit.* c.19.n.23.f.214. & n.35. & 36.  
*f.217.*  
*Socius plus parte sua alienare non potest, procedit,*  
*quando dolo & culpa alienaret, non procedit*  
*in societate omnium bonorum, in qua, ea du-*  
*rante, quanta sit cuiusque pars, ignoratur.*  
*c.26.n.32.f.293.*  
*Socio afferenti cum juramento amisisse lucrum*  
*& capitale, non creditur.* c.25.n.25. & 26.  
*f.281.*  
*Socius dolose à societate recedere non potest ad*  
*hoc, ut effugiat onus dotandi filias alterius*  
*socij.* c.26.n.39.f.294. *Declaratur n.43.*  
*f.296.*  
*Socij si dividant societatem, antequam filia unius*  
*ex eis nuptui tradatur, an sit cautio interpo-*  
*nenda super dote danda adveniente tempore*  
*nuptus.* c.26.n.43.f.296.  
*Socius masculus, si vigore statuti excludit foro-*  
*rem dotatam, dos erit danda de communi.* c.  
*26.n.44.f.297.*  
*Socius, qui mutat formam rei, invito socio, dici-*  
*tur deteriorem facere, etiam si eam meliorem*  
*reddat.* c.27.n.27.f.305.  
*Socius dicitur lucrari, si suam explet volunta-*  
*tem, & dicitur pati damnum, si aliquid sit*  
*contra ejus voluntatem.* c.27.n.28.f.305. &  
*c.28.n.54. & seq. f.324.*  
*Socij si sunt discordes in reficiendo, opinio illius*  
*erit sequenda, qui magis idoneam refectionem*  
*proponit, dummodo non peccet in extremis.*  
*c.27.n.29.f.305.*  
*Socius non potest cedere rei, si alter socius agat ad*  
*expensas & interesse.* c.27.n.39.f.306.  
*Socio, qui in re communi reficienda expensas fe-*  
*cit, quæ remedia competant.* c.27.n.37.  
*f.306. vide in verb. Expensæ.*  
*Socius à socio an dicatur habere mandatum.* c.  
*28.n.6.f.317. vide in verb. Mandatum.*  
*Socij prohibentis potior est conditio.* c.28.n.7.  
*f.317.*  
*Socius rem communem ultra suam partem aliena-*  
*re & hypothecare non potest, fallit in fisco*  
*habente rem communem cum privato.* c.28.n.  
*8. & seq. f.317.*  
*Socius potest uti re communi ad usum destina-*  
*tum non alterando ejus formam.* c.28.n.16.  
*f.318.*  
*Declaratur n.42.f.322.*  
*Socius prohiberi non potest, ut non vendat fru-*  
*mentum ea conditione emptum, ut vendatur.*  
*c.28.n.18.f.318.*  
*Socius si colat & seminet fundum communem, al-*  
*tero recusante, non erit obligatus ei dare fru-*  
*ctuum partem.* c.28.n.19.f.318.  
*Socius an domum communem solitam locari, in-*  
*uito alio socio, locare possit.* c.28.n.29.  
*f.320.*  
*Socius tota re uti potest, si sit individua, & in*  
*qualibet minima particula partem habere dici-*  
*tur.* c.28.n.31. & 32.f.320.  
*Socius potest facere ea, quæ sunt societati utilia,*  
*& in hoc dicitur ab alio socio habere manda-*  
*tum.* c.28.n.33. & 34.f.320.  
*Socius potest negotium facere, in quo versetur*  
*ejus utilitas, etiam si non adsit alterius socij*  
*utilitas, dummodo non sit cum ejus damno.*  
*c.28.n.35.f.321.*  
*Socius delinquendo non potest facere incidere so-*  
*cium in poenam.* c.29.n.36.f.337.  
*Socius non repetit soluta actione negotiorum ge-*  
*storum, sed actione pro socio.* c.29.n.73.f.  
*344. Soci-*



# I N D E X.

645

Socius in dubio præsumitur contraxisse proprio nomine, & contraxisse communi nomine probatur conjecturis. c. 30. n. 14. f. 353.  
 Socij ad invicem institores præpositi dicuntur. c. 30. n. 16. & seq. f. 353.  
 Socius contrahendo si dicat, Titius & socij, an omnes pariformiter obligentur? c. 30. n. 26. f. 355.  
 Socij insimul contrahentes an obligentur in solidum, siue pro parte, quam quisque habet in societate. c. 30. n. 27. f. 355. vid. in ver. Obligatio, & in ver. Rei debendi.  
 Socij occupantis conditio melior non efficitur, si debitor efficiatur non solvendo. c. 30. n. 54. f. 361.  
 Socius pro socio sine mandato in iudicio esse non potest, licet contestata, poterit unus solus prosequi iudicium. c. 30. n. 53. f. 361.  
 Socij plures agentes contra unum constituere debent unum procuratorem. c. 31. n. 20. f. 368.  
 Socius an præferatur extraneo in concursu contra socium. c. 31. n. 24. f. 368.  
 Socius qui administravit prius conveniri debet. c. 31. n. 26. f. 369.  
 Socius utitur re communi ad usum destinatum, etiam rumpendo clausuras ab alio socio appositas. c. 22. n. 8. f. 249.  
 Socius agens contra socium probare debet, à se gesta verasuisse in societatis utilitatem. c. 31. n. 27. f. 369.  
 Et probatur conjecturis. n. 29. f. 369. vide in ver. Gestis.  
 Socio contra socium datur actio pro utiliter gestis, etiam si gesta fuerunt proprio nomine. c. 31. n. 28. f. 370.  
 Socius tenetur societati acquirere, & si non acquisivit, perinde conveniri potest, ac si acquisivisset. ibidem.  
 Solitus negotiari quis non dicitur ex unico actu. c. 24. n. 39. f. 266.  
 Solutio, vide supra.  
 Sortis iudicio an terminari debeat, qualiter res sit reficienda, quando socij sunt discordes. c. 27. n. 30. f. 305.  
 Sortis iudicio an sit terminanda quæstio facti,

quemadmodum terminatur quæstio juris. c. 27. n. 30. & 32. f. 305. & c. 28. n. 47. & seq. f. 322.  
 Stipulari socius alteri socio non potest, etiam juris canonici dispositione inspecta, Neque datur denunciatio evangelica. c. 14. n. 31. & 32. f. 148.  
 Quid stipulante Notario, seu appposito iuramento, & quid sit dicendum in societate universalis? c. 30. n. 42. & 43. f. 358. & seq.  
 Stipulatione solvitur societas, cum interponitur animo novandi. c. 36. n. 1. f. 406.  
 Stulti & fatui non possunt contrahere societatem. c. 7. n. 15. f. 83.  
 Substantialia quæ sint. c. 2. n. 13. & 14. f. 14.  
 Supellectilium consumptio probatur, probato, quod in tanto tempore tot de dictis supellectilibus permissi sunt corrumpi. c. 25. n. 43. f. 283.

## T.

**T**acita societas omnium bonorum contrahitur actus exercendo sociales. c. 10. n. 16. f. 111.  
 Tacita societas omnium bonorum ad hoc, ut contrahatur, tria copulative requiruntur, nempe insimul habitatio, lucrorum omnium communicatio, & ad invicem non reddita ratio. c. 10. n. 17. f. 112.  
 Tacita societas particularis ut cognoscatur super quibus rebus fuerit contracta, attenditur, quid fuerit communicatum. c. 11. n. 3. f. 120.  
 Talea pro redimendo socio non censetur donata, sed de communi percipi debet. c. 27. n. 15. f. 303.  
 Taxatio quæstus in certa quantitate utrum inter socios fieri possit. c. 17. n. 1. & seq. f. 185.  
 Taxatio certa quæstus est usuraria, si capitale in totum, vel pro parte non subjaceat periculo. c. 17. n. 9. & 10. f. 186.  
 Taxatio certa quæstus cum pacto si adsit, & capitale sit securum, non valet. c. 17. n. 20. f. 188.

Z z z

Taxa



# INDEX

- Taxatio certa quæstus si est verisimilis, & capitale sub periculo manet, valet.* c. 17. n. 21. f. 188. Quia potentialiter plus & minus in ea considerari possunt, & suslinetur ratione incertitudinis. n. 22. f. 188.
- Taxatio certa ratione fructuum an fieri possit inter emptorem & venditorem super interesse.* c. 24. n. 69. f. 272.
- Taxatio incerta quantitate, quod vim probationis habeat, quomodo procedat.* c. 24. n. 70. & 71. f. 272.
- Tempus, in quo cæpta fuerunt negotia societatis, attendi debet.* c. 14. n. 64. f. 153.
- Taxatio certa in cambiis fieri non potest.* c. 24. n. 64. f. 271.
- Tempore transacto in societate apposto solvitur societas.* c. 35. n. 36. f. 405.
- Thesauri conferuntur in societate omnium bonorum.* c. 12. n. 24. f. 132.
- Thomas, Aelius, & ejus filii. I. U. DD. nostrorum temporum omni laude dignissi.* c. 26. n. 3. f. 288.
- Titulus societatis est titulus onerosus.* c. 9. n. 42. f. 101.
- Testatoris voluntas observanda nisi sit contra legis dispositionem.* c. 3. n. 33. f. 33.
- Testatoris jussu procedente alienatio rerum minoris fieri potest sine solemnitatibus.* c. 4. n. 10. f. 49.
- Fallit in quatuor casibus.* n. 11. & 12. f. 49.
- Testatoris jussus probatur ex testamento invalido, non tamen ex scriptura ab eo confecta.* c. 4. n. 12. f. 50.
- Testatoris jussus, si observatus non fuit, secundum talem jussum societas contracta præsumi non potest.* c. 4. n. 13. f. 50.
- Testes singulares deponentes de diversis actibus socialibus probant societatem.* c. 11. n. 12. f. 122.
- Testes ad probandum casum fortuitum obventum in longinquis regionibus examinantur à iudice loci, ubi casus evenit absq; ulla partis citatione.* c. 25. n. 16. f. 279.
- Testes secundum jus gentium examinantur & probant non servatis solemnitatibus juris civilis.* c. 25. n. 17. f. 279.
- Testator an possit heredibus mandare, ne bona communia dividant, sive ad tempus, sive in perpetuum.* c. 31. n. 34. f. 383.
- Traditio licet non intervenerit, tamen censetur intervenire inter socios omnium bonorum vigore taciti constituti.* c. 9. n. 47. f. 102.
- Transactio, si continet errorem, valet, nec obstat exceptio.* c. 38. n. 78. f. 440. ubi quatuor ponuntur casus.
- Tutor & negotiorum gestor in quibus differant.* c. 3. n. 106. f. 44.
- Tutor an possit auctorare in facto proprio.* c. 4. n. 9. f. 49.
- Tutor si acquirat cum pecuniis communibus cum pupillo acquisita erunt communia.* c. 4. n. 40. f. 54. vid. in verb. Acquisitio.
- Tutor an possit societatem contrahere cum pupillo? vide in ver. Pupillus.*
- Tutoris est pecunia ab eo inducta ex re pupilli.* c. 4. n. 41. f. 55. & acquisita ex eis sunt tutoris. n. 42. f. 55.
- Tutor tamen tenetur pupillo ad interesse.* n. 43. f. 55.
- Tutor an præsumatur contraxisse cum propria pecunia & proprio nomine.* c. 4. n. 44. f. 55.
- Tutor non potest contrahere cum pupillo.* c. 8. n. 5. f. 87.
- Tutoris datio per alium verificandi non valet, licet secus sit in constitutione procuratoris.* c. 32. n. 30. f. 383.
- Turrim in melius accommodare, invito alio socio, non licet.* c. 27. n. 24. f. 304.

## V.

- V**Estigalia justa & injusta an fraudare liceat. c. 21. n. 71. f. 243.
- Venia ætatis impetrata an quis dicatur esse legitime ætatis.* c. 5. n. 20. & 21. f. 61.
- Verba obtinent principatum significandi.* c. 10. n. 14. f. 110.
- Verba enunciativa an probent societatem.* c. 11. n. 13. f. 122.
- Verborum superfluitas toleratur ad cautelam.* c. 10. n. 8. f. 109.

Ver-



# 647 I N D E X.

- Verba prius attenduntur, & non quid actum fuerit ad cognoscendum, quæ societas fuerit contracta, nisi verba naturæ societatis repugnent, quia tunc attenditur, quid actum non quid dictum. c. 10. n. 14. f. 110. & c. 18. n. 11. & 12. f. 196.*
- Verba generalia non sunt obligatoria. c. 29. n. 74. f. 344.*
- Verba generalia ad complacentiam prolata nihil disponunt. c. 37. n. 52. f. 421.*
- Verisimilia & inverisimilia, ubi agitur de fide adhibenda libro sociorum, quæ sint, statur arbitrio Judicis. c. 38. n. 33. f. 432.*
- Versa fuisse in utilitatem societatis gesta à socio, probatur conjecturis. c. 31. n. 29. f. 369. vide in verb. Gesta.*
- Veritas non mutatur per nostrum affirmare vel negare. c. 18. n. 71. f. 205.*
- Vidua, quæ poterat acquirere ex bonis mariti, & ex bonis sui filij pupilli, præsumitur acquisivisse ex bonis mariti ad effugiendum delictum. c. 3. n. 66. f. 37.*
- Virtus conciliat amicitias. Procm. n. 18. f. 4.*
- Visitatio loci, quæ fit à Judice, qualiter sit in actis scribenda. c. 39. n. 32. f. 453. & seq.*
- Unionis ratione an una actio alterius actionis naturam sortiat. c. 32. n. 23. & 24. f. 382.*
- Universalia prius, deinde particularia sunt tractanda. Procm. n. 1. f. 2.*
- Voluntas mutata non præsumitur. c. 14. n. 20. & 21. f. 146.*
- Voluntate solvitur societas tacite & expresse. c. 35. n. 1. & seq. f. 399. vid. in verb. Renunciatio.*
- Vota an possint adimpleri expensis communibus. c. 26. n. 15. & 16. f. 289. & seq.*
- Usuræ prohibita sunt omni jure. c. 3. n. 22. f. 30. & c. 18. n. 34. f. 200.*
- Usurarius à consuetudine non excusatur in foro poli neque etiam in foro fori. c. 17. n. 14. f. 187. & c. 18. n. 4. cum plur. seq. f. 196. & seq.*
- Usurarius quod non sit contractus, an à consuetudine declarari possit. c. 17. n. 14. & 15. f. 187. & c. 18. n. 31. & 32. f. 200.*
- Usurarius judicatur contractus, si completitur rationem mutui, & lucrum percipiat, non attento, quid dictum fuerit. c. 18. n. 7. f. 196.*
- Usura, quod non puniatur ratione majoris an dissimulatione fieri possit. c. 18. n. 44. & seq. f. 202.*
- Usura an sit usura, stante dubietate, an à consuetudine declarari possit. c. 18. n. 49. & 50. f. 202.*
- Usura an sit, declaratio pertinet ad Judicem ecclesiasticum. c. 18. n. 50. f. 202.*
- Usura est, recipere lucrum ex pecunia data super exercitio, quando sciitur, quod non exercetur. c. 18. n. 66. f. 205.*
- Usuram committit mutans, si recipiat ultra sortem, etiam si sustineat pecuniæ mutuatæ periculum. c. 18. n. 66. f. 205.*
- Usura ut evitetur, potius præsumitur contracta societas, quam mutuum. c. 18. n. 70. f. 205.*
- Declaratur n. 85. f. 207.*
- Usurarius si sit contractus, non desinit esse talis, licet deficiat animus fœnerandi. c. 18. n. 71. f. 205.*
- Usurarius quod non sit contractus, utrum fieri possit consuetudine immemorabili? c. 19. n. 29. & 31. f. 215. & seq.*
- Usurarie pravitatis exceptio an impediat executionem instrumenti jurati? c. 31. n. 72. f. 376.*
- Utiliter expensæ factæ dicuntur, si utiliter factæ fuerunt à principio. c. 27. n. 20. f. 304.*
- Utilitas communis totius societatis præfertur privatæ. c. 35. n. 16. f. 401. & c. 39. n. 92. f. 461.*
- Utiliter gesta pro pupillo tenent absque ejus rationificatione. c. 3. n. 122. f. 46.*
- Vulneratus si fuit socius causa societatis, curari debet expensis communibus. c. 27. n. 5. f. 302.*
- Uxor præsumitur acquisivisse de bonis mariti. c. 3. n. 65. f. 37.*
- Uxor cum marito societatem contrahere potest. c. 3. n. 6. f. 27.*

F I N I S.



*Errata typographica sic corrigentur.*

- Fol. 4. n. 21. pro demonstrantia, lege, *devastantia*.  
Fol. 69. pro, eadem l. 2. lege, *Cod. eodem, l. 2.*  
Fol. 192. regula 8. lege, *quincunces*.  
Fol. 465. nu. 72. lege, *impubes, Gallici*.  
Fol. 479. n. 44: pro mixtum lege, *inertum h. a. h.*  
Fol. 494. lege, *auferant*.

2. 6. 13

4. 13





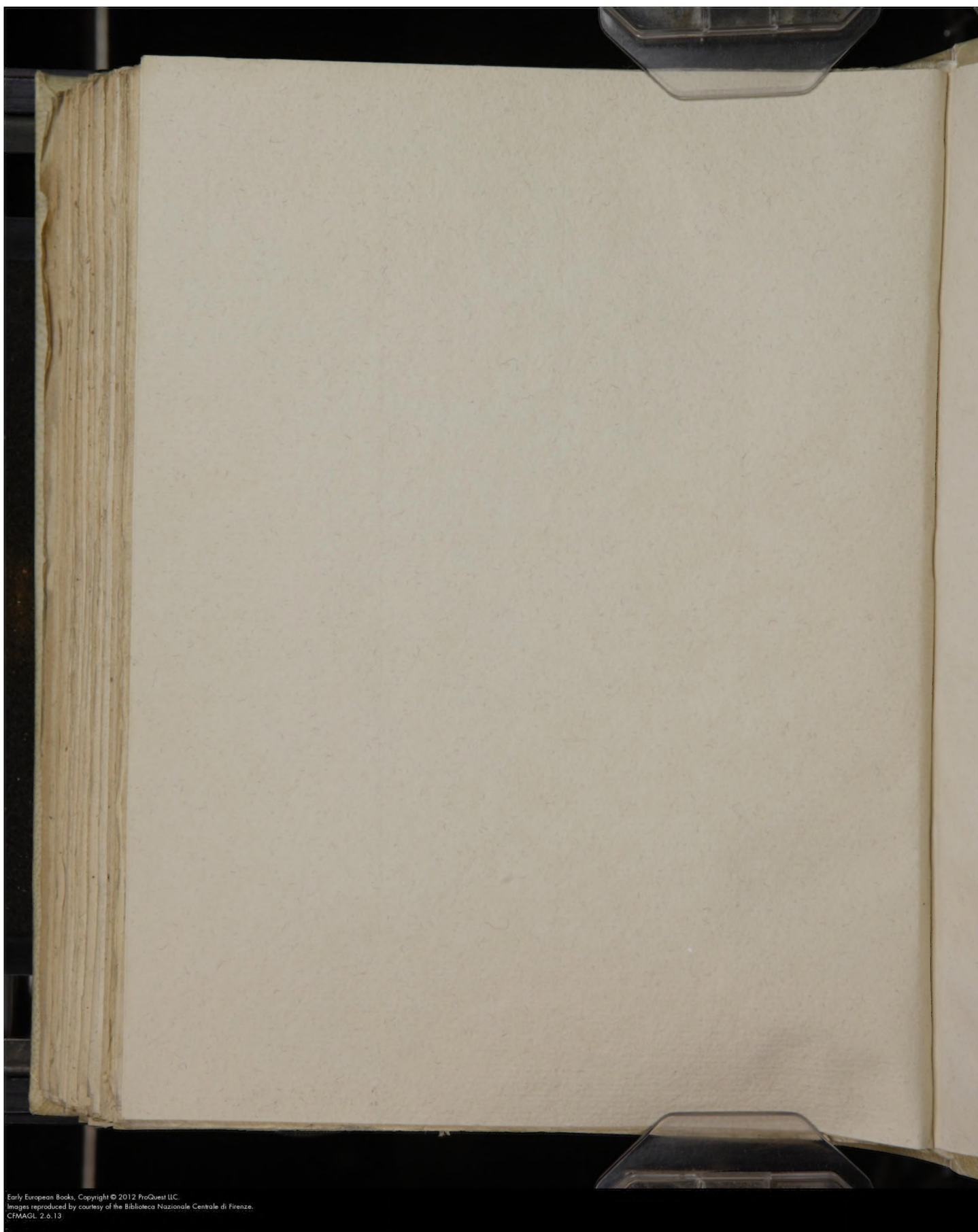














005646784



